

Решение № 05-04.1/5-19

о признании жалобы необоснованной

29.01.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «МЕТАМ» (далее – ООО «МЕТАМ», Заявитель) на действия акционерного общества «Транснефть - Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть - Западная Сибирь», Заказчик, Ответчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на техническое обследование зданий и сооружений с проведением экспертизы промышленной безопасности (извещение № 31807214071) (далее – открытый конкурс, закупка),

в отсутствие Заявителя, извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность от 09.01.2019 № 04/19/22, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 05.12.2018 № 890/18/22, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 462э от 21.01.2019), который полагает, что Заказчик определил победителя открытого конкурса неправомерно.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

В целях принятия участия в открытом конкурсе Заявителем была подготовлена и подана заявка. В соответствии с протоколом итогового заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 14.01.2019 № ОКС УКС-3603/К/2019-И (далее – протокол итогового заседания) победителем признано ООО «Сибирская Экспертная Компания» с ценой 424 907,74 рублей (без НДС).

При определении победителя Заказчик сопоставлял окончательную цену ООО «МЕТАМ» с учетом НДС, а окончательную цену ООО «Сибирская Экспертная Компания» без НДС. ООО «МЕТАМ» поставлено в проигрышное положение перед организацией, работающей по упрощенной системе налогообложения, что является нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

В связи с чем, Заявитель просит выдать Ответчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 22.01.2019 № 05-510 Ответчиком представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 29.01.2019 представители Ответчика с доводами жалобы не согласились, высказались согласно возражениям Заказчика на жалобу ООО «МЕТАМ», отметив следующее.

Заказчик при проведении открытого конкурса помимо законодательства о закупках и локальных нормативных актов АО «Транснефть - Западная Сибирь» руководствовался также позицией ФАС России, выраженной в письме № РП/3883/18 от 23.01.2018.

Пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения о цене договора (лота) и порядок формирования цены договора (лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пункту 4 задания на выполнение работ, утвержденного 13.11.2018

(далее – Задание), НДС включен в стоимость договора.

Таким образом, АО «Транснефть - Западная Сибирь», руководствуясь указанными выше положениями действующего законодательства, с учетом позиции ФАС России, в соответствии с конкурсной документацией, осуществило оценку и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе вне зависимости от того включает ли цена участника НДС или не включает его по причине того, что участник закупки, предлагающий такую цену, не является плательщиком указанного налога по основаниям, предусмотренным Налоговым Кодексом Российской Федерации.

Сравнению подлежали предложенные участниками закупки полные цены, включающие все налоги и сборы, в том числе косвенные (включая НДС).

Победителем открытого конкурса признана организация, предложившая наименьшую цену договора, что не нарушает права третьих лиц и соответствует целям регулирования Закона о закупках.

На основании изложенного представители Ответчика просят признать жалобу Заявителя необоснованной.

3 .Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – Официальный сайт), установлено, что 28.11.2018 размещено извещение № 31807214071 о проведении открытого конкурса.

Согласно извещению о проведении открытого конкурса прием заявок на участие в открытом конкурсе осуществлялся Ответчиком с 28.11.2018 по 12.12.2018 до 10 час. 00 мин. (время местное).

Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом конкурсе – 17.12.2018.

Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе – 24.12.2018.

Дата подведения итогов открытого конкурса – 14.01.2019.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 17.12.2018 № ОКС УКС-3603/К/2019 (СМП)-1 на участие в открытом конкурсе подано две заявки. Первые части обеих заявок признаны соответствующими требованиям документации о закупке и допущены к дальнейшему участию в открытом конкурсе.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Западная Сибирь» от 24.12.2018 № ОКС УКС-3603/К/2019-2 конкурсная комиссия, рассмотрев вторые части заявок: ООО «Сибирская Экспертная Компания», ООО «МЕТАМ», признала их соответствующими требованиям документации и допустила к дальнейшему участию.

Согласно протоколу итогового заседания ООО «Сибирская Экспертная Компания» признано победителем открытого конкурса. Заявка ООО «МЕТАМ» признана наилучшей после заявки победителя.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Заказчик при организации и проведении открытого конкурса руководствовался положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 21.06.2018 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой

победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Из содержания части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе:

- сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно пункту 3.2 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам закупки, закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения

договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные организатором закупки, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из содержания пункта 3.12 Положения о закупке следует, что сведения, предусмотренные частью 9 статьи 4 Закона о закупках, должны быть указаны в извещении об осуществлении конкурентной закупки и могут быть указаны в извещении об осуществлении неконкурентной закупки.

Из содержания пункта 3.13 Положения о закупке следует, что сведения, предусмотренные частью 10 статьи 4 Закона о закупках, должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, могут быть указаны в документации о неконкурентной закупке.

Разделом 6 Положения о закупке регламентирован порядок проведения конкурса.

В соответствии с пунктом 6.6.7 Положения о закупке победителем признается участник, набравший наибольшее количество баллов по результатам оценки и сопоставления заявок. Участником закупки, заявка которого признана наилучшей после заявки победителя, становится участник, заявка которого набрала наибольшее количество баллов после количества баллов, полученного заявкой победителя.

Пунктом 7 инструкции для участника закупки товаров, работ, услуг (далее – Инструкция) регламентирован порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пунктам 7.1, 7.2 Инструкции сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) указываются в извещении об осуществлении закупки. Цена договора (цена лота) включает в себя стоимость всех затрат подрядчика, исполнителя необходимых для поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, указанных в документации о закупке (Техническое задание) и проекте договора, с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, а также все налоги и сборы, обязанность по уплате которых возникает у подрядчика, исполнителя при исполнении условий, предусмотренных проектом договора. Цена заявки на участие в закупке должна включать все затраты участника закупки, связанные с обязательствами по поставке товаров, выполнению всех видов работ и услуг, а также уплату всех налогов, пошлин и сборов, предусмотренных законодательством Российской Федерации, в том числе НДС.

Комиссией установлено, что согласно пункту 11 извещения об осуществлении закупки начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 532 695,14 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

В пункте 10.3.4 Инструкции установлено, что в составе заявки на участие в

закупке представляются документы и формы, указанные в приложении к Форме 1.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «МЕТАМ» приложена «Форма 2. Расчет цены договора», содержащая ценовое предложение – 456 000,00 с учетом НДС (сумма НДС составляет 76 000,00).

ООО «Сибирская Экспертная Компания» в составе заявки на участие в открытом конкурсе приложило Форму 2, содержащую ценовое предложение – 424 907,74 без НДС. При этом ООО «Сибирская Экспертная Компания» в составе заявки также приложило информационное письмо о переходе на упрощенную систему налогообложения, выданное ИФНС России по Железнодорожному району г. Новосибирска.

В протоколе итогового заседания отражено итоговое распределение баллов по результатам оценки и сопоставления заявок участников открытого конкурса:

№ п/п	Участник закупки	Цена заявки	Оценка ценовых предложений	Оценка квалификационно-технической части	Оценка заявки на участие в закупке
1	2	3	4	5	6
1	ООО «Сибирская Экспертная Компания»	424 907,74	50,00	46,40	96,40
2	ООО «МЕТАМ»	456 000,00	46,59	42,65	89,24

Из содержания части 16 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки, содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

Статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность определена как самостоятельная, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующий субъект самостоятельно формирует предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Комиссия отмечает, что в извещении об осуществлении закупки и Задании установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС, следовательно, она распространяется на всех участников открытого конкурса независимо от применяемой системы налогообложения. Цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

Комиссия считает, что при оценке предложения участника закупки по критерию «цена договора» комиссии Заказчика недопустимо производить вычет НДС из ценового предложения участника закупки, являющегося плательщиком указанного налога, это может привести к созданию данному участнику преимущественных условий по сравнению с участниками закупки, применяющими упрощенную систему налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя о том, что при сопоставлении заявок Организатор торгов нарушил требования Закона о закупках, является необоснованным.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «МЕТАМ» на действия акционерного общества «Транснефть - Западная Сибирь» (ИНН 5502020634, ОГРН 1025500514489) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на техническое обследование зданий и

