

РЕШЕНИЕ

по делам №№ 077/07/00-5558/2022, 077/07/00-5501/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.04.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

...

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Агат», ООО «Спецкриогенмонтаж», АО «ЦЭНКИ», АО «ЭТС»,

рассмотрев жалобы ООО «Агат», ООО «Спецкриогенмонтаж» (далее также — Заявители) на действия АО «ЦЭНКИ» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку блокмодулей на СК 17П32-6 пл.31 и оказание услуг по их монтажу (реестровый № 32211184534, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителей на действия Заказчика при проведении Закупки, перенаправленные письмами ФАС России от 07.04.2022 №28/33684/22, от 06.04.2022 №28/32993/22.

В рамках рассмотрения дела № 077/07/00-5501/2022 от Заказчика поступило ходатайство об объединении рассмотрения жалоб по делам №№ **077/07/00-5558/2022, 077/07/00-5501/2022**.

Заявитель — ООО «Спецкриогенмонтаж» относительно удовлетворения данного ходатайства не возражал.

В связи с этим, Комиссия посчитала возможным объединить дела №№ **077/07/00-5558/2022, 077/07/00-5501/2022** для совместного рассмотрения.

При этом в жалобе заявителя — ООО «АГАТ» содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалобы Заявителей отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы заявителя — ООО «АГАТ», Заказчик неправомерно применил систему сопоставления ценовых предложений, по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке, производя вычет (уменьшение) ценового предложения участника закупки — ООО «АГАТ» на размер НДС 20%, в отсутствие правовых оснований применять различные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков (допустив сравнение цен в зависимости от применяемой

участником закупки системы налогообложения).

Согласно доводам жалобы заявителя — ООО «Спецкриогенмонтаж», во время проведения открытого аукциона в электронной форме на электронной площадке ООО «Спецкриогенмонтаж» предложило лучшее ценовое предложение 15 062 240 (пятнадцать миллионов шестьдесят две тысячи двести сорок) рублей 92 копейки по сравнению ООО «АГАТ», предложившим 15 138 699 (пятнадцать миллионов сто тридцать восемь тысяч шестьсот девяносто девять) рублей. Между тем, как указывает заявитель, начальная максимальная цена договора при проведении открытого аукциона в электронной форме на электронной площадке была указана без учёта НДС, то есть торги проводились без учета НДС, при этом заявитель не мог знать о том, что второй участник открытого аукциона — ООО «АГАТ» использует упрощенную систему налогообложения, и что при подведении результатов аукциона к ценовым предложениям будет добавлен НДС, в связи с чем, по мнению заявителя, его поставили в изначально неконкурентное положение.

Заказчик и Оператор ЭТП с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что никаких вычетов из ценовых предложений участников закупки Заказчиком не предполагалось производить и не производилось, заявки оцениваются на основании представленных участниками ценовых предложений, сформированных посредством функционала ЭТП.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в

закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 и 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.

Комиссией установлено, что Заказчиком 01.03.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению, закупка проводится с использованием ЭТП в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://www.fabrikant.ru>, Оператор ЭТП — АО «ЭТС».

Проведение процедуры аукциона регулируется нормами, предусмотренными Положением о закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», утвержденного наблюдательным советом Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (протокол от 25.08.2020 № 38-НС, в редакции с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Роскосмос» от 09.06.2021 № 47-НС) (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 8 Извещения, начальная (максимальная) цена с учетом всех налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с исполнением договора: 18 349 938 (Восемнадцать миллионов триста сорок девять тысяч девятьсот тридцать восемь) рублей 40 копеек.

В соответствии с пунктом 17 Извещения, аукцион является конкурентным способом закупки, проводимым в форме торгов, по которому победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения НМЦ договора, указанной в извещении, на установленный в документации о закупке «шаг аукциона», или, если в ходе проведения аукциона цена договора снижена до нуля и закупка проводится на право заключения договора, победителем закупки признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным в документации о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену на право заключения договора.

Как следует из пункта 23 Информационной карты извещения, местом проведения аукциона является электронная площадка, указанная в пункте 6 информационной карты (АО «ЭТС»).

Аукцион проводится путем снижения НМЦ на шаг аукциона, который составляет от 0,5 до 5 процентов (от половины процента до пяти процентов) НМЦ.

В процессе аукциона его участники подают предложения о цене договора /цене лота, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на произвольную величину в пределах шага аукциона.

В соответствии с пунктом 25 Информационной карты, после завершения аукциона оператор ЭТП направляет (открывает доступ) заказчику закупки вторые части заявок участников, подавших ценовые предложения в ходе проведения аукциона.

В соответствии с пунктом 13.8.1 Положения о закупке, в аукционе могут участвовать только участники закупки, допущенные к нему по результатам рассмотрения первых частей заявок. Аукцион проводится оператором ЭТП путем использования соответствующих программных и технических средств, не требующих проведения заседания ЗК.

Согласно пункту 13.9.1 Положения о закупках, после завершения аукциона (подраздел 13.8 Положения) оператор ЭТП направляет /открывает доступ Заказчику/Организатору закупки вторые части заявок участников, подавших ценовые предложения в ходе проведения аукциона.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 10.13.10 Положения о закупке, при определении порядка оценки по критерию «цена договора и (или) цена за единицу продукции» Заказчик, при условии обоснования возможности и экономической эффективности применения налогового вычета, вправе в документации о закупке предусмотреть порядок оценки заявок по критерию «цена договора и (или) цена за единицу продукции» без учета НДС.

Вместе с тем, согласно пункту 10.13.12 Положения о закупке, правила, предусмотренные пунктом 10.13.10 Положения, не применяются при проведении аукционов (подраздел 6.3 Положения).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что документацией Заказчика при проведении открытого аукциона не предусмотрено сравнение ценовых предложений без учета НДС.

При этом, как следует из пункта 8 Извещения и пункта 7 Документации, начальная (максимальная) цена учитывает все налоги, сборы и другие обязательные платежи, связанные с исполнением договора, то есть налог на добавочную стоимость (НДС) включен в начальную (максимальную) цену договора.

Таким образом, согласно Документации, ценовые предложения должны подаваться от начальной (максимальной) цены договора и не предусматривает какой-либо вычет НДС из ценовых предложений участников закупки на стадии подачи ценовых предложений или сравнения ценовых предложений (подведения итогов), что также подтвердил Заказчик на заседании Комиссии.

Комиссия установила, что порядок проведения аукциона в электронной форме на сайте ЭТП установлен Оператором ЭТП согласно Руководству Участника процедуры и Руководству Организатора процедуры (Аукцион в электронной форме, Секция «Закупки по 223-ФЗ») (далее соответственно — Руководство Участника, Руководство Организатора).

Согласно Руководству Участника (стр. 30), подача ценовых предложений всегда осуществляется без НДС, при этом подать ценовое предложение выше НМЦ,

уменьшенной на НДС, технически невозможно.

В Руководстве Организатора (стр. 10) также указано, что ценовые предложения в ходе аукциона будут подаваться Участниками от цены, указанной в поле «Цена без НДС». Поэтому, если реализация закупаемых «товаров, работ или услуг» не освобождена от НДС в соответствии со ст. 149 НК РФ, то поле «НДС» должно быть заполнено, в том числе и при интеграции закупки из ЕИС.

По результатам аукциона ЭТП формирует Протокол проведения аукциона (стр. 33 Руководства Участника, стр. 43 Руководства Организатора), в котором отражены ценовые предложения участников без НДС, а также Протокол подведения итогов (стр. 34 Руководства Участника, стр. 45 Руководства Организатора), в котором цена участников пересчитывается в соответствии с НДС, указанным ими в заявке.

Комиссия установила, что на участие в закупке подано 2 (две) заявки от участников: ООО «Агат» и ООО «Спецкриогенмонтаж». Обе заявки были допущены до проведения аукциона, закупка проведена на электронной торговой площадке АО «ЭТС» (<https://www.fabrikant.ru/>).

В ходе этапа подачи ценовых предложений, ООО «АГАТ» подало ценовое предложение, с ценой 15 138 699,00 рублей (Цена без НДС).

ООО «Спецкриогенмонтаж» подало ценовое предложение 15 062 240,92 рублей (Цена без НДС), 18 074 689,10 (Цена с НДС).

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок (итоговым протоколом) № 32211184534-03, ценовые предложения участников процедуры ООО «АГАТ» и ООО «Спецкриогенмонтаж» с учетом всех налогов, сборов и других обязательных платежей составили 15 138 699,00 и 18 074 689,10 рублей соответственно.

На основании изложенного, Заказчиком присвоено первое место участнику Закупки — ООО «АГАТ», предложившему наименьшую цену договора в соответствии с пунктом 17 Извещения.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушения порядка проведения аукциона и оценки заявок Участников, поскольку последним оценка ценовых предложений участников аукциона проводилась на основании ценовых предложений, представленных Оператором ЭТП.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалоб.

Комиссия считает необходимым отметить, что доводы Заявителей, озвученные на заседании Комиссии и установленные обстоятельства дела связаны с вопросом правомерности реализации функциональности электронной площадки, при которой в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений может использоваться приведенная Оператором ЭТП цена без учета НДС.

Согласно Письму ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19 «О координации деятельности центрального аппарата ФАС России и территориальных органов ФАС России при осуществлении контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц», жалобы на действия (бездействие) операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, включенных в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р, независимо от стоимости товаров, работ, услуг и заказчика, подлежат направлению в Центральный аппарат ФАС России.

Таким образом, вопросы, связанные с действиями/бездействиями Оператора ЭТП не относятся к компетенции Комиссии Московского УФАС России.

На основании изложенного, Заявители вправе обжаловать действия Оператора ЭТП — АО «ЭТС» в ФАС России.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Агат», ООО «Спецкриогенмонтаж» на действия АО «ЦЭНКИ» при проведении Закупки необоснованными.
2. Снять ограничения на проведение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 08.04.2022 № НП/19423/22 и от 07.04.2022 № НП/19253/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.