

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4342/2024 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров
09.04.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <.....>,

рассмотрев жалобу ИП <.....>(далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории здания <.....> (реестровый № 32413329884) (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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель не согласен с отклонением своей заявки, поскольку Заявитель не является плательщиком НДС и подавал ценовое предложение без НДС с учетом установленной Заказчиком в Извещении начальной (максимальной) цены договора с учетом НДС.

Также Заявитель в своей жалобе указывает, что документацией о проведении Закупки не установлено, что участник, применяющий упрощенную систему налогообложения при подготовке заявки должен самостоятельно производить вычет из своего ценового предложения.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд <.....>, утвержденного решением Совета директоров <.....> от 27.12.2018 (протокол № 226) в редакции от 25.03.2024 (далее — Положение о закупке).

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 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В силу 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. 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 28.02.2024 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (<http://www.rts-tender.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории здания <.....> (реестровый № 32413329884) (далее – конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 4 454 835,60 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 28.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 14.03.2024 в 09:00.

Дата подведения итогов: 26.03.2024.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 26.03.2024 № 32413329884-02 заявка Заявителя (порядковый № 7) отклонена на основании следующего:

«Несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению. Согласно подпункту в) п. 2.8.8.2 Конкурсной документации «несоответствие Конкурсной заявки требованиям Конкурсной документации», в связи с превышением цены, указанной в Конкурсной заявке (4 320 000,00 руб. без учета НДС), над начальной (максимальной) ценой, указанной в обосновании начальной максимальной цены Договора (приложение № 1 к Конкурсной документации) и в извещении, сформированной на электронной площадке «РТС-тендер» (3 712 363,00 рублей без учета НДС).».

Как пояснил Заказчик, начальная (максимальная) цена договора без учета НДС указана в приложении 1 к закупочной документации, а также в извещении, сформированном на электронной площадке и составляет 3 712 363 рублей.

Также Заказчик указал, что затраты заказчика по договору не могут превысить 3 712 363 рублей, а НДС, уплачиваемый дополнительно к цене договора в размере 742 472, 60 рублей (4 454 835, 60 рублей – 3 712 363 рублей), предъявляется заказчиком к вычету в соответствии с положениями налогового законодательства и в состав затрат по договору не включается. При этом закупочная документация не предусматривает возможности увеличения затрат заказчика по договору в связи с освобождением победителя закупки от уплаты НДС. Запланированная к уплате сумма НДС не может быть переqualificирована в качестве затрат по договору. С учетом этого, превышение ценового предложения без учета НДС над начальной (максимальной) ценой договора без учета НДС приведет к перерасходу средств, запланированных в качестве затрат по договору, что ухудшит для заказчика условия исполнения договора.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 2.8.2.5 Закупочной документации подача ценовых предложений осуществляется с использованием программно-аппаратных средств Электронной площадки. Участник конкурса вправе к ценовому предложению приложить расчет стоимости оказания Услуг по Договору, по форме, приведенной в Приложении № 2 к проекту Договора (раздел 5 Конкурсной документации). При этом данный расчет подается Участником конкурса с использованием программно-аппаратных средств Электронной площадки (при наличии технической возможности).

Комиссией установлено, что согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок ценовое предложение Заявителя составляет 4 320 000,00 рублей (НДС не облагается).

При этом, Заявитель применяет упрощенную систему налогообложения, соответственно его ценовое предложение не облагается НДС и составляет 4 320 000,00 рублей.

Подпунктом «в» пункта 2.8.8.2 Закупочной документации установлено, что при

рассмотрении вторых частей Конкурсных заявок участников конкурса конкурсная заявка подлежит отклонению в случае несоответствия Конкурсной заявки требованиям Конкурсной документации, в том числе в части предмета конкурса, превышения цены, указанной в Конкурсной заявке, над начальной (максимальной) ценой, указанной в Конкурсной документации, ухудшения для Заказчика условий исполнения Договора.

Согласно пункту 2 Извещения о проведении конкурса начальная (максимальная) цена Договора, заключаемого по результатам конкурса, составляет 4 454 835 (Четыре миллиона четыреста пятьдесят четыре тысячи восемьсот тридцать пять) рублей 60 копеек с учетом НДС.

В соответствии с пунктом 2.2.1 Закупочной документации начальная (максимальная) цена Договора, заключаемого по результатам конкурса, составляет 4 454 835 (Четыре миллиона четыреста пятьдесят четыре тысячи восемьсот тридцать пять) рублей 60 копеек с учетом НДС (20%).

Таким образом, в Закупочной документации установлена одна цена (с НДС), в связи с чем ценовые предложения участников должны сопоставляться с ценой с НДС (то есть превышать нельзя именно ее).

При этом Комиссия отмечает, что документация не содержит сведений о цене без НДС.

В соответствии с пунктом 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Таким образом, размещение в составе документации сведений об обосновании НМЦД является исполнением нормы закона со стороны Заказчика.

Комиссия отмечает, что в документации не установлено положения, согласно которому ценовые предложения должны быть поданы с учетом обоснования НМЦД (приложение №1 к документации).

При этом в силу 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.

В рассматриваемом случае, Заявителем подано ценовое предложение, с учетом снижения от НМЦД в размере 4 454 835 рублей с учетом НДС, что не нарушает подпункт «в» пункта 2.8.8.2 Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ценовое предложение Заявителя

не превышает величину НМЦД, установленную в документации.

Указанная правовая позиция Управления находит свое подтверждение в решении Арбитражного суда города Москвы от 27.11.2023 по делу № А40-193653/23, а также в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.03.2024 № 09АП-6849/2024 по делу № А40-191903/23.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то, что по аналогичным основаниям, помимо заявки Заявителя отклонены заявки 2 других участников.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчиком не приведено доказательств ухудшения своего положения в случае заключения договора по цене, предложенной Заявителем.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной и выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия <.....> при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.