



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ**

Заявитель:
ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ»
344012, г.Ростов-на-Дону, ул.Мечникова,49а,
8(863) 201-04-65
atmosferayug@mail.ru

**Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

Заказчик (организатор торгов):

АО «Красный гидропресс»,
347930, Ростовская область, г Таганрог, пл.
Северная, дом 3,
+7 (8634) 343734
hpress@yandex.ru

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863)263-31-04, факс (863)240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

03.05.17 № 7533/05
На № _____ от _____

Решение по делу №817/05

Резолютивная часть решения оглашена «27» апреля 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «03» мая 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) и ст.18.1, ст.41 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон №135-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела.

Члены Комиссии: Иваненко И.С.– главный специалист-эксперт отдела изучения и контроля товарных рынков;
Вишненко А.К. – старший специалист второго разряда отдела изучения и контроля товарных рынков;

рассмотрев в присутствии представителя АО «Красный гидропресс» (далее – Заказчик) и в присутствии представителей ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» (далее – Заявитель) дело №817/05, возбужденное по жалобе ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ», о нарушении Заказчиком при проведении закупки № 31704914769 «Разработка и согласование рабочей документации по проекту: "Проект нормативов предельно-допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух"», положений Закона №223-ФЗ, в части утверждения закупочной документации, ограничивающей круг участников закупки,

УСТАНОВИЛА

Жалоба ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» поступила в Ростовское УФАС России 17.04.2017г. Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком при проведении вышеуказанной закупки положений Закона №223-ФЗ, в части неверного определения победителя.

Представитель Заказчика, присутствовавший при рассмотрении настоящего дела, в возражении на жалобу заявителя пояснил, что в соответствии с Законом №223-ФЗ в установленный срок заказчиком было утверждено и опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Красный гидропресс» (далее – положение о закупках АО «Красный гидропресс»). Выбор победителя считает обоснованным и непротиворечащим нормам действующего законодательства. В связи, с чем просил признать жалобу ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» необоснованной.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы сторон, установила:

1) Закон №223-ФЗ, в соответствии со статьей 8 вступил в силу с 1 января 2012 года, за исключением отдельных положений, вступающих в силу в иные сроки.

Пунктами 1-3 статьи 2 Закона №223-ФЗ указано, что 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 (положение о закупке).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

В соответствии с Законом №223-ФЗ, Заказчиком в установленный срок было утверждено и опубликовано положения о закупках АО «Красный гидропресс»

Проводя закупку № 31704914769 «Разработка и согласование рабочей документации по проекту: "Проект нормативов предельно-допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух"», Заказчик руководствовался (должен был руководствоваться) положением о закупках.

Данные документы размещены на официальном сайте, и были доступны всем участникам заказа.

2) Согласно части 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалоба ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» не содержала ссылок на нарушение Заказчиком вышеуказанных требований. Таким образом, жалоба ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» по вышеуказанным основаниям признается комиссией необоснованной.

3) Согласно ч.1 и п.3 ч.2 ст.39 Закона 135-ФЗ антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе, обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из ч. 1 ст.2 и ч.1 ст.3 Закона 135-ФЗ антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с защитой конкуренции.

Из смысла ч.20 ст.18.1 Закона 135-ФЗ следует, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа может устанавливать и иные не являющиеся предметом обжалования нарушения норм антимонопольного законодательства и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п.3.1 ч.1 ст.23 Закона №135-ФЗ.

Проверяя обстоятельства, изложенные в жалобе ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ», установлено, что в закупке № 31704914769 «Разработка и согласование рабочей документации по проекту: "Проект нормативов предельно-допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух"» было два участника:

- ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» с ценой предложения 910 000 руб., без НДС;
- ФГБУ «ЦЛАТИ по ЮФО» с ценой предложения 950 000руб., с НДС;

При этом, победителем было признано ФГБУ «ЦЛАТИ по ЮФО» с ценой предложения 950 000руб., с НДС.

Исходя из доводов Заказчика, при определении победителя АО «Красный гидропресс» руководствовались следующим.

АО «Красный гидропресс» осуществляет деятельность, облагаемую НДС. В доводах Заказчик указал, что, при поступлении от контрагентов материальных ценностей, оказанных услуг, либо выполненных работ, в себестоимость изготавливаемой продукции включается стоимость материальных ценностей, услуг, работ без учета НДС.

Таким образом, при рассмотрении предложений участников, в том числе предложения ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ», Заказчиком были взяты начальная максимальная цена и цена, предложенная ФГБУ «ЦЛАТИ по ЮФО», без НДС.

Закон №223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона №223-ФЗ, 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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно части 2 статьи 3 Закона №223-ФЗ, выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

В отношении порядка выбора победителя закупки при осуществлении иных способов закупки, кроме конкурса, аукциона, законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требования не установлены.

Согласно п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Исходя из текста письма ФАС России от 27.01.17 №РП/4649/17 «Об усилении контроля», при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

Наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона №223-ФЗ и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с п. 12, 13 ч. 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ, 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.

При этом согласно ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Таким образом, во исполнение требований ч. 2 ст. 3 Закона №223-ФЗ, при закупке, победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки) ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки). При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие - либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Следовательно, при осуществлении оценки и сопоставления заявок участников закупки по критерию «Цена договора» такой критерий должен применяться одинаково ко всем участникам закупки, а именно, оценке и сопоставлению подлежат предложения о цене, указанные в заявках участников закупки.

Следует отметить, что цена, указанная в извещении и закупочной документации, включает в себя НДС.

Антимонопольные требования к торгам закреплены в ст.17 Закона №135-ФЗ, согласно которой, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данные требования антимонопольного законодательства корреспондируются с основными принципами Закона №223-ФЗ (ч.1 ст.3), согласно которым Заказчик при закупке товаров, работ, услуг должен руководствоваться принципами:

- информационной открытости закупки;
- равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Под конкуренцией в силу п.9 ст.4 Закона №135-ФЗ понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или

ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, действия Заказчика, в части произведения вычетов из ценовых предложений, а также применение иных особенностей оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков нарушают ч.2 ст.3 Закона №223-ФЗ и ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь положениями Закона №223-ФЗ, частью 20 статьи 18.1, статьей 23, Закона 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экологическая фирма «Атмосфера-ЮГ» необоснованной.
2. Признать Заказчика - АО «Красный гидропресс» нарушившим ч.2 ст.3 Закона № 223-ФЗ.
3. Признать Заказчика - АО «Красный гидропресс» нарушившим ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об отмене итогового протокола и пересмотре заявок участников, с учетом позиции, изложенной в настоящем решении Ростовского УФАС России.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

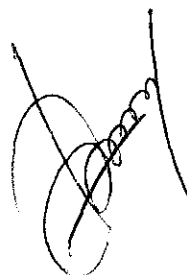


Н.А. Кожемяко

Члены комиссии



И.С. Иваненко



А.К. Вишненко