

Управление Федеральной антимонопольной
службы по республике Крым
295000, г. Симферополь, ул. Александра Невского, 1

От Общества с ограниченной ответственностью
«НАУКА»

443041, г. Самара ул. Садовая д.140

ОГРН 1146319012586

Тел. 8-987-431-89-79

Номер закупки: 31907615358

Предмет: право заключения договора на
выполнение работ по дератизации, дезинсекции,
дезинфекции для нужд ООО "Международный
аэропорт Симферополь"

Организатор торгов:

Общество с ограниченной ответственностью
«Международный аэропорт Симферополь»

295491, республика Крым, город Симферополь,
поселок городского типа Аэрофлотский, улица
Мальченко, дом 16

Электронная площадка:

«РТС-Тендер»

(<https://www.rts-tender.ru/>)

РТС-Тендер, адрес: 121151, г. Москва, набережная
Тараса Шевченко, д.23-А

«3» апреля 2019 г. исх. № 151/19

Жалоба

на действия организатора запроса котировок №31907615358

ООО «НАУКА» приняло участие в открытом запросе котировок №31907615358 (на
ЭТП «РТС-Тендер») на право заключения договора на оказание услуг по дератизации,
дезинсекции, дезинфекции.

Начальная цена договора с НДС составила 805 805,69 рублей.

Без учета НДС 671504,74 рублей.

В запросе котировок приняли участие 2 организации:

ФБУЗ «ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе» и
ООО «НАУКА».

Организации отличаются между собой по системе налогообложения:

- ФБУЗ «ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе»
ОСНО (бухгалтерский учет, общая система налогообложения);
- ООО «НАУКА» - организация, работающая по УСН (упрощенная система
налогообложения).

По результатам проведенного запроса котировок выигравшим было признано ФБУЗ
«ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе» с указанием на

победу как предложившим наименьшую цену. Протокол подведения итогов №35.18.2019.000210.П.2.

Однако при сравнении ценовых показателей по данным цен, заявленных на ЭТП и по данным переторжки, итоговая цена контракта, предложенная ООО «НАУКА» была существенно ниже предложенной ФБУЗ «ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе»

ФБУЗ «ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе» - 621855,31 рублей

ООО «НАУКА» - 597289,8 рублей.

По результатам анализа протокола заочного заседания закупочной комиссии №35.18.2019.000210.П.2. от 20.03.2019 г. предполагается, что сравнение заявок проводилось без учета НДС, в то время как максимальная начальная цена контракта установлена с учетом НДС.

Следовательно, организатор торгов в силу признания им победителем организации, которая предложила более высокую стоимость выполнения работ по договору (цену контракта), в силу необоснованного ограничения конкуренции и фактически предоставления конкурентного преимущества организациям, применяющим систему ОСНО с НДС.

В соответствии с частью 22 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.»

Так, в соответствии с закупочной документацией начальная цена контракта установлена с НДС, следовательно, итоговая цена контракта также должна по форме быть установлена с включением НДС в цену контракта.

Кроме того, считаем, что организатором торгов были нарушены требования законодательства о содержании закупочной документации.

В силу части 9 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно пп.5, 7, 13-14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

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;

критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Данные требования, по мнению ООО «НАУКА» не были соблюдены, поскольку организатор торгов не только не указал перечисленные данные в закупочной документации, но и предъявил дополнительные критерии для установления стоимости контракта и определения победителя запроса предложений.

Данное нарушение выявилось в том, что в закупочной документации не содержится сведений о том, что сравнение ценовых предложений будет производиться без учета НДС при наличии организаций с разными системами налогообложения. В то время как предполагается, что ФБУЗ «ЦГиЭ в Республике Крым и городе федерального значения Севастополе» было признано победителем запроса предложений именно в силу сравнения предложений по цене без учета НДС.

В силу положений пункта 2 части 1 статьи 3 закона №223-ФЗ заказчики должны соблюдать принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что, как установили суды и не опроверг заявитель жалобы, последним при использовании в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений товара без учета НДС нарушается.

Закон №223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, перечисленными в части 2 статьи 1 указанного Закона, при этом не определяет порядок закупки, что относит к обязанности заказчиков. Последние в соответствии с положениями частей 1, 2 статьи 2 Закона №223-ФЗ обязаны при закупке товаров (работ, услуг) руководствоваться Конституцией Российской Федерации, Гражданский кодексом Российской Федерации, названным Законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Извещение о закупке, согласно части 8 статьи 4 упомянутого Закона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Документация о закупке, как следует из положений пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках должна содержать критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Регулирование порядка выбора победителя закупочной процедуры, в силу изложенного выше, а также положений части 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ, предполагает возможность осуществления такого выбора наиболее приемлемым для заказчика способом с учетом особенностей осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности, характеристик закупаемых товаров, работ, услуг и, соответственно, не исключает право последнего предусмотреть особенности порядка оценки и сопоставления

заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, в части оценки и сопоставления ценовых предложений таких участников, при условии соблюдения требований законодательства Российской Федерации, в частности, антимонопольного, что следует из положений статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Закон №223-ФЗ, пункт 1 статьи 143, подпункт 1 пункта 1 статьи 146, пункта 1 статьи 168, статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации, не содержат положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках.

Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

Оплата контракта, заключенного по результатам запроса предложений, должна производиться именно исходя из той цены, которая предложена заказчиком аукциона и указана в данном контракте, а данная цена, в свою очередь, формируется исходя из закупочной документации и заявки участника - победителя запроса предложений.

При этом возможность уменьшения цены контракта на НДС при условии применения победителем конкурса УСН Закон N 223-ФЗ не предусматривает. Следовательно, цена контракта, учитывая факт применения обществом УСН, в рассматриваемой ситуации изменяться не должна.

Из норм действующего законодательства следует, что контракт заключается и оплачивается заказчиком **по цене победителя запроса предложений** вне зависимости от применяемой последней системы налогообложения. Сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть уплачена победителю торгов в установленном контрактом размере. Применение победителем аукциона УСН не влечет изменения условий контракта.

Законность представленных доводов, а именно нарушение организатором запроса предложений пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ подтверждается судебной практикой. Так, в соответствии с **Решением Арбитражного суда Республики Северная Осетия – Алания от 16 декабря 2016 г. по делу № А61-3116/2016** следует, что:

«При проведении закупки, предмет которых предусматривает возврат НДС заказчику, оценка соответствия осуществляется по приведенной цене заявки (без НДС) к приведенной цене договора (без НДС). По результатам оценки предложений участников цена предложения ООО «Окна Столицы» в размере 648 305 руб. 08 коп. (без НДС) оказалась предпочтительнее цены предложения ООО «Витаминка» в размере 697 400 руб. (без НДС). В данном случае заказчик не изменял цену коммерческого предложения, а оценил предложения участников без НДС и, исходя из наименьшей цены, определил победителя, в данном случае - ООО «Окна Столицы».

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Витаминка» антимонопольным органом было принято решение 17.06.2016 по делу №АМЗ 11-06/15, которым ПАО «МРСК СК» признано нарушившим часть 15 статьи 18.1 закона №135-ФЗ, часть 1 статьи 2 закона №223-ФЗ, пункт 8.7.13 Положения о закупке и пункта 20 Извещения о проведении запроса цен от 10.05.2016.

При этом антимонопольный орган указал, что оценка, сопоставление заявок участников и определение победителя Запроса цен проведено закупочной комиссией в порядке, который не указан ни в Извещении о проведении запроса цен, ни в Положении о закупке.

Предписанием от 17.06.2016 по делу №АМЗ 11-06/16 обществу предложено в трехдневный срок с момента получения предписания отменить итоги и все протоколы поведения запроса цен; назначить новую дату и время рассмотрения заявок на участие в запросе цен и разместить соответствующую информацию на официальном сайте; уведомить участников, подавших заявки на участие в запросе цен, о новой дате и времени рассмотрения заявок на участие в запросе цен; провести рассмотрение и оценку заявок на участие в запросе цен с учетом решения антимонопольного органа от 17.06.2016 по делу №АМЗ 11-06/16.

Не согласившись с решением и предписанием антимонопольного органа, ПАО «МРСК СК» обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Согласно части 3 статьи 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования».

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление 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 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;