РЕШЕНИЕ

По делу № 42-ОВ-17

«14» марта 2017 г.

г.

Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

<...>

с участием представителей:

от ООО ЧОП «Шериф» – директор Т<...>;

от ЗАО «Теплоцентраль Белокуриха» - Я<...> (по доверенности), В<...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Шериф» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО ЧОП «Шериф» (далее – Заявитель) (вх. № 172012 от 27.02.2017 г.) на действия заказчика – ЗАО «Теплоцентраль Белокуриха» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на приобретение услуг по обеспечению общественного порядка (охрана территории и нежилых помещений) (№ извещения 31704784018).

Из содержания жалобы следует, что 13.02.2017 г. на официальном сайте <http://zakurki.gov.ru/> в сети «Интернет» Заказчиком опубликовано извещение о проведении запроса предложений на приобретение услуг по обеспечению общественного порядка (охрана территории и нежилых помещений).

Согласно п. 5 Документации о закупке, Заказчиком регламентирована цена 3 146 080, 00 руб. (три миллиона сто сорок шесть тысяч восемьдесят руб.) 00 коп, без НДС, при этом для участников, работающих с НДС, ценовое предложение не должно превышать начальную максимальную цену без НДС (3 146 080, 00 руб.).

По результатам рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложении комиссией было принято решение допустить к дальнейшему участию в процедуре следующих участников:

- ООО ЧОП «Шериф» - ценовое предложение 2 601 720.00 руб., НДС не облагается;
- ООО ЧОО «Русич» - ценовое предложение 2 864 520. 00 руб.. НДС не облагается;
- ООО ОГ «СВО» - ценовое предложение 2 759 400.00 руб. с учетом НДС.

В соответствии с п. 12 Документации о закупке критерием оценки и сопоставление

заявок на участие в закупке является цена договора.

Согласно протоколу о результатах закупки № U4167141-7496493-2, закупочная комиссия признала победителем ООО ОГ «СВО» предложившего сумму 2 759 400 (два миллиона семьсот пятьдесят девять тысяч четыреста руб.) 00 коп. с учетом НДС, при этом ООО ЧОП «Шериф» предложило меньшую сумму 2 601 720 (два миллиона шестьсот одна тысяча семьсот двадцать руб.) 00 коп. (НДС не облагается).

На основании изложенного Заявитель считает, что Заказчик при определении победителя торгов допустил оценку ценового предложения с учетом вычета суммы налога НДС.

Представитель Заявителя на заседание Комиссии доводы жалобы поддержал.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили, что считают ее необоснованной.

Изучив имеющиеся материалы и заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующему выводу.

В соответствии п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

13.02.2017 г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> в сети «Интернет» Заказчиком опубликовано извещение о проведении запроса предложений на приобретение услуг по обеспечению общественного порядка (охрана территории и нежилых помещений).

В соответствии с п. 5 Документации о закупке начальная (максимальная) цена закупки для Участников, работающих без НДС составляет 3 146 080,00 рублей.

Для участников, работающих с НДС, ценовое предложение не должно превышать начальную максимальную цену без НДС.(3 146 080 ,00 руб.).

Пунктом 12 Документации о закупке установлено, что критерием оценки и сопоставления заявок на участие в закупке является цена договора.

В соответствии с протоколом № U4167141-7496493-1 от 21.02.2017 г. заседания комиссии по рассмотрению заявок на участие в открытом запросе цен в электронной форме комиссией было принято решение допустить к дальнейшему участию в процедуре следующих участников:

- ООО ЧОП «Шериф» - ценовое предложение 2 601 720.00 руб., НДС не облагается;
- ООО ЧОО «Русич» - ценовое предложение 2 864 520. 00 руб.. НДС не облагается;
- ООО ОГ «СВО» - ценовое предложение 2 759 400.00 руб. с учетом НДС.

Согласно протоколу № U4167141-7496493-2 от 21.02.2017 г. о результатах закупки участник ООО ОГ «СВО» был признан победителем запроса предложений как предложивший наименьшую цену договора (2 759 400.00 руб. с учетом НДС).

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно с ч. 2 ст. 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.

Частью 2 ст. 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Пунктами 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках установлено, что 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).

Следовательно, 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.

В соответствии с п. 12, 13 ч. 10 ст. 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.

При этом 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.

Таким образом, во исполнение требований ч. 2 ст. 3 Закона о закупках при проведении процедур закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора 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.

Согласно п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (ч. 4). Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торги приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Причем договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным (ч. 18 и ч. 19).

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договора в период обжалования.

Согласно п. 17.9 Положения о закупках договор может быть заключен не позднее 20 рабочих дней со дня подписания протокола о результатах закупки и не ранее дня размещения данного протокола на официальном сайте.

Таким образом, предусмотрев возможность передачи договора в течение 20 рабочих дней заказчик может передать договор для заключения с победителем уже на следующий день после размещения протокола.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по АК приходит к выводу, что

исключение или сокращение заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока, направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Данная позиция подтверждается Определением Верховного Суда РФ от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014.

28.02.2017 г. между Заказчиком и победителем запроса предложений был заключен договор на оказание охранных услуг.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 ст. Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Шериф» – **обоснованной**
2. Выдать ЗАО «Теплоцентрально Белокуриха» предписание о прекращении нарушения порядка проведения торгов путем внесения изменений в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ЗАО «Теплоцентрально Белокуриха» от 22.05.2014 в части установления срока, до истечения которого договор по результатам торгов не может быть заключен, не менее установленного в ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 42-ОВ-17

«14» марта 2017 г.

г.

Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

<...>

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ЗАО «Теплоцентрально Белокуриха» **в срок до 28 апреля 2017 г.** внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ЗАО «Теплоцентрально Белокуриха» от 22.05.2014 в части установления срока, до истечения которого договор по результатам торгов не может быть заключен, не менее установленного в ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

срока.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.