



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

15.09.2016 № 75/02

На № _____ от _____

ФГУП «Росморпорт»
mail@kld.rosmorport

ООО «ЯнтарьСервисБалтик»
anastasiiapetrash@gmail.com

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения комиссии Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» № Т-156/2015 от 11.01.2016, копию предписания № 01-т/2016 от 11.01.2016.

Приложение: копия решения на 6 листах, предписания на 1 листе.

Руководитель

О.А. Боброва

Исп. Дорофеева Юлия Александровна,
тел.8 (4012)53-72-05

047619



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

12 января 2016 года

№ Т - 156/2015

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

председатель Комиссии:	О.А. Боброва	руководитель Калининградского УФАС России;
члены комиссии:	Е.И. Можаро	начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	Ю.А. Дорофеева	заместитель начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;

при участии представителей:
ФГУП «Росморпорт»

А.Д. Глухарева	на основании доверенности;
А.Ф. Мацневской	на основании доверенности;
Н.И. Трояк	на основании доверенности;
А.И. Ващенко	на основании доверенности;
А.Ю. Рослякова	на основании доверенности;

рассмотрев жалобу ООО «ЯнтарьСервисБалтик» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – ФГУП «Росморпорт» ((ИНН/КПП 7702352454 \ 770701001, ОГРН 1037702023831 127055, г. Москва, ул.Сущевская, дом 19, корпус строение 7; далее – Заказчик, Организатор торгов), при проведении открытого запроса предложений № 31502887383 по выбору организации на выполнение работ по разработке и экспертизе проектной документации на строительство объекта «Ремонтно-восстановительная база СНО в г. Балтийск с площадкой хранения СНО (далее – запрос предложений), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России 24 декабря 2015 года поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы.

23 декабря 2015 года Заказчиком был опубликован Протокол № 37/2/10-15 заседания комиссии по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок на участие в Запросе предложений. По результатам оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, победителем открытого запроса предложений по выбору организации на выполнение работ по разработке и экспертизе проектной документации на строительство объекта «Ремонтно-восстановительная база СНО в г. Балтийск с площадкой хранения СНО» признано ООО «ГеоВестГрад», почтовый

адрес: 238300, Калининградская область, г. Гурьевск, ул. Крайняя, д.7А, кв.8, с ценой исполнения договора- 7 200 000 (семь миллионов двести тысяч) рублей, НДС не предусмотрен, сроком выполнения работ- 12 месяцев.

Заявитель считает решение Заказчика о признании победителем запроса «цена договора» участника закупки ООО «ЯнтарьСервисБалтик» необоснованно заниженными.

По мнению Заявителя, Комиссией по закупкам нарушен порядок оценки заявок по критерию «цена договора» по следующему основанию.

Начальная (максимальная) цена договора: 8 240 000 (восемь миллионов двести сорок тысяч) рублей с учетом НДС.

Документацией по открытому запросу предложений (п. 14 раздел 1) закреплены положения об оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке и определении победителя закупки. Согласно вышеуказанному п. 14 раздела 1 Документации по открытому запросу предложений к критериям оценки заявок на участие в открытом запросе предложений отнесены:

1. Цена договора.

(начальная (максимальная) цена договора — 8 240 000 (восемь миллионов двести сорок тысяч) рублей, с учетом НДС)

2. Срок выполнения работ.

3. Квалификация участника открытого запроса предложений:

3.1. Наличие опыта выполнения работ, аналогичных предмету открытого запроса предложений, за последние 2 года.

При этом весомость критерия оценки «цена договора», согласно Таблице 1 п. 14 раздела 1 Документации по открытому запросу, составила 60 %.

23 декабря 2015 года Заказчиком был опубликован Протокол № 37/2/10-15 заседания комиссии по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок на участие в открытом запросе предложений. По результатам оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, победителем признано ООО «ГеоВестГрад» с ценой исполнения договора - 7 200 000 (семь миллионов двести тысяч) рублей, НДС не предусмотрен, сроком выполнения работ - 12 месяцев.

В соответствии с Приложением № 2 Протокола № 37/2/10-15 заседания комиссии по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок на участие в открытом запросе предложений, средневзвешенный балл ООО «ГеоВестГрад» по критерию оценки «цена договора» составил 6,000, а средневзвешенный балл ООО «ЯнтарьСервисБалтик»- 5,658.

При оценке заявок по вышеуказанному критерию лучшим условием исполнения контракта признается предложение участника закупки с наименьшей ценой контракта.

ООО «ГеоВестГрад» предложило цену исполнения договора в размере 7 200 000 (семь миллионов двести тысяч) рублей, НДС не предусмотрен, а ООО «ЯнтарьСервисБалтик» - **7 632 066** (семь миллионов шестьсот тридцать две тысячи шестьдесят шесть) **рублей с учетом НДС.**

При этом извещением о проведении открытого запроса предложений, а также Документацией по открытому запросу предложений начальная (максимальная) цена договора установлена только с учетом НДС, указание цены без НДС не предусмотрено.

Указанное обстоятельство, по мнению Заявителя, объективно ведет к нарушению принципов равноправия, справедливости, и отсутствия необоснованного ограничения конкуренции, поскольку, учитывая требования Документации по открытому запросу предложений (п. 14 раздел 1), а также требования Извещения о проведении открытого запроса предложений, согласно п.5 которого начальная (максимальная) цена договора: 8 240 000 (восемь миллионов двести сорок тысяч) рублей **с учетом НДС**, не представляющие возможности для участников закупки учитывать цены без НДС, лица, применяющие упрощенную систему налогообложения, изначально будут находиться в более выгодном положении, чем плательщики НДС, поскольку предлагаемая ими цена всегда будет ниже, чем у плательщиков НДС.

Заявитель считает, что расчет и присвоение баллов, исходя из цены исполнения договора, сформулированной за вычетом НДС, в случае участия в закупке лица, применяющего упрощенную систему налогообложения, представлением преимуществ не является, а направлен на представление равных возможностей для участия в закупке и оценке поданных заявок на

общих основаниях.

Цена исполнения договора без НДС, предложенная ООО «ЯнтарьСервисБалтик», составляет 6 258 294 (шесть миллионов двести пятьдесят восемь тысяч двести девяносто четыре) рубля 12 (двенадцать) копеек, что существенно ниже цены исполнения договора, предложенной ООО «ГеоВестГрад».

Заявитель просит рассмотреть его жалобу по существу, признать Протокол № 37/2/10-15 заседания комиссии по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок на участие в Запросе предложений недействительным.

Заказчиком даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя.

Выводы Заявителя, что участник, предложивший цену без учета НДС в связи с применением упрощенной системы налогообложения, оказался в более выгодном с экономической точки зрения положении, нежели участник, не имеющей такого преимущества, в связи с чем действия Организатора закупки при оценке заявок заявитель считает неправомерными, являются необоснованными по следующим основаниям.

1. Организации и индивидуальные предприниматели, применяющие УСНО, вправе участвовать по ФЗ № 223-ФЗ в системе закупок в качестве поставщика (подрядчика, исполнителя) наравне с другими участниками, применяющими различные системы налогообложения. Законодатель не установил никаких ограничений для участников режима. Ни налоговое законодательство, ни Закон № 223-ФЗ не содержат положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками/неплательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

2. В силу пункта 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Договор по результатам закупки заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применяемой последней системы налогообложения.

По смыслу ст. 424 ГК РФ под ценой договора понимается согласованная сторонами сумма, уплачиваемая за товар, работы, услуги, иное исполнение по договору, независимо от того, из каких составляющих, включая налоговые, эта сумма складывается. Судебная практика рассматривает сумму НДС как составную часть цены договора (порядок определения этой цены, определяемый с учетом требований налогового законодательства) независимо от того, каким образом этот вопрос решен в самом договоре (постановление Президиума ВАС РФ от 22.09.2009 № 5451/09).

Сравнение предложенных участниками закупки цен должно осуществляться вне зависимости от того, включают они НДС или не включают по причине того, что лица, предлагающие такие цены, освобождены от уплаты НДС (аналогичная позиция высказана в решении Санкт-Петербургского УФАС России от 26.02.2013 № Т03-26/13).

Ценой договора, заключаемого по итогам закупки, следует считать сумму, предложенную участником закупки, с которым заключается договор, независимо от того, какую систему налогообложения применяет этот участник, и от того, указана либо не указана в составе предлагаемой цены сумма НДС.

Уменьшение цены заявки при оценке заявок коммерческих предложений участников, не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, на сумму НДС ведет к созданию для таких участников неравных условий, ограничению конкуренции, что недопустимо с позиции пункта 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

ФГУП «Росморпорт» считает доводы жалобы необоснованными, подлежащими отклонению.

Заслушав Заявителя, Заказчика, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

28.10.2015 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации об осуществлении

закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – официальный сайт) размещены извещение № 31502887383 и документация о запросе предложений.

Запрос предложений проведён на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона о закупках) и Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт» (далее – Положение о закупках).

В ходе анализа извещения и документации о запросе предложений Комиссия КУФАС России установила следующее.

1. Согласно разделу 2 «Информационная карта закупки» начальная (максимальная) цена договора – 8 240 000 (восемь миллионов двести сорок тысяч) рублей с учетом НДС, что соответствует пункту 5 извещения о проведении запроса предложений.

В соответствии с Протоколом № 37/2/10-15 от 23.12.2015 заседания комиссии по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок на участие в запросе предложений были признаны соответствующими требованиями, предъявляемым к участникам запроса предложений, ООО «ГеоВестГрад» и ООО «ЯнтарьСервисБалтик».

Согласно п. 14 раздела 1 Документации по о запросу предложений к критериям оценки заявок на участие в открытом запросе предложений отнесены:

- Цена договора.
- Срок выполнения работ.
- Квалификация участника открытого запроса предложений:
- Наличие опыта выполнения работ, аналогичных предмету открытого запроса предложений, за последние 2 года.

Проанализировав заявки участников запроса предложений, Комиссией установлено, что ООО «ГеоВестГрад» предложило цену исполнения договора в размере 7 200 000 (семь миллионов двести тысяч) рублей, НДС не предусмотрен; ООО «ЯнтарьСервисБалтик» - 7 632 066 (семь миллионов шестьсот тридцать две тысячи шестьдесят шесть) рублей с учетом НДС.

Комиссия по закупкам произвела оценку заявок по критерию «цена договора» в соответствии с таблицей 1 п. 14 раздела 1 Документации по запросу предложений: цена договора, предложенная ООО «ГеоВестГрад», соответствует 6,00 баллам по системе критериев, утвержденной Организатором торгов; цена договора, предложенная ООО «ЯнтарьСервисБалтик», – 5,658 баллов.

По мнению Заявителя, Комиссия по закупкам нарушила порядок оценки заявок по критерию «цена договора».

В силу пунктов 1 и 2 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон, при этом изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом, либо в установленном законом порядке.

Уменьшение/увеличение при оценке заявок коммерческих предложений участников, являющихся/неявляющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, на сумму НДС, ведет к созданию для участников неравных условий, ограничению конкуренции, что недопустимо с позиции пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с этим, налоговое законодательство и Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупочных процедурах.

Указанная позиция отражена в решении Арбитражного суда Калининградской области по делу №А21-7430/2015.

Основным доходом ФГУП «Росморпорт» является взимание портовых сборов.

В соответствии с приказом Минтранса России от 31.10.2012 № 387 «Об утверждении перечня портовых сборов, взимаемых в морских портах Российской Федерации», в том числе в морском порту Калининград, взимаются портовые сборы следующими уполномоченными организациями:

Корабельный сбор

ФГБУ «Администрация морских портов Балтийского моря (филиал

Канальный сбор	– в морском порту Калининград) ФГУП «Росморпорт» (Северо- Западный бассейновый филиал)
Лоцманский сбор	– ФГУП «Росморпорт» (Северо- Западный бассейновый филиал)
Маячный сбор	– ФГУП «Росморпорт» (Северо- Западный бассейновый филиал)
Навигационный сбор	– ФГУП «Росморпорт» (Северо- Западный бассейновый филиал)
Экологический сбор	– иные хозяйствующие субъекты, оказывающие экологические услуги
Сбор транспортной безопасности акватории морского порта	– ФГУП «Росморпорт» (Северо- Западный бассейновый филиал)

В соответствии с п. 23 ч. 2 ст. 149 Налогового кодекса Российской Федерации «Операции, не подлежащие налогообложению (освобождаемые от налогообложения)» не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) реализация (а также передача, выполнение, оказание для собственных нужд) на территории Российской Федерации, в том числе: работ (услуг, включая услуги по ремонту) по обслуживанию морских судов, судов внутреннего плавания и судов смешанного (река - море) плавания в период стоянки в портах (все виды портовых сборов, услуги судов портового флота), по лоцманской проводке, а также услуг по классификации и освидетельствованию судов.

ФГУП «Росморпорт», не является плательщиком НДС в части дохода, полученного от взимания портовых сборов, но при этом взаимодействует с организациями, являющимися плательщиками данного налога.

В связи с изложенным выше, Комиссия считает, что оценка заявок участников запроса предложений произведена Комиссией в соответствии с требованиями п. 5.7 Положения о закупках и пунктом 14 документации Запроса предложений, в том числе по критерию «Цена договора».

2. В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно п. 9 извещения о проведении Запроса предложений дата рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в торгах – 16.11.2015.

Комиссия установила, что комиссия Организатора торгов дважды переносила сроки рассмотрения и оценки заявок Запроса предложений, а именно до 10 и до 23 декабря 2015 года.

Вместе с тем, пунктами 5.6.8 и 5.7.5 Положения о закупках установлено, что в случае необходимости лишь Заказчик, а не комиссия Заказчика, вправе продлить сроки рассмотрения заявок, установленные в извещении и документации о закупке; при принятии такого решения участники закупок в обязательном порядке должны быть уведомлены.

Заказчик представил Комиссии КУФАС России исключительно уведомления о переносе сроков, направленные участникам Запроса предложений, представители Заказчика дали пояснения, что решения о переносе вышеуказанных сроков принимались не Заказчиком, а непосредственно комиссией Заказчика.

На основании изложенного, Комиссия антимонопольного органа делает вывод, что при принятии решения о переносе сроков рассмотрения и оценки заявок, комиссия Заказчика вышла за пределы имеющихся полномочий и, тем самым допустила нарушения пунктов 5.6.8 и 5.7.5 Положения о закупках.

Согласно п. 4. пункта 5.8.1. Положения о закупках в целях обеспечения принципа информационной открытости закупок, а также в целях развития добросовестной конкуренции, на

официальном сайте, а также на сайте Заказчика размещается, в том числе изменения, вносимые в извещение и документацию о закупке.

В силу части 11 статьи 4 Закона о закупках: изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Приведенная выше норма Закона о закупках указывает на обязательность публикации в единой информационной системе не только изменений, вносимых в извещение о закупке, документацию о закупке при наличии решения Заказчика (организатора торгов), но и решения Заказчика, на основании которого данные изменения произведены.

Организатор торгов (Заказчик) не представил Комиссии КУФАС России решений Заказчика о переносе сроков рассмотрения и оценки заявок запроса предложений. На официальном сайте также отсутствует информация о решениях Заказчика о переносе сроков.

На основании выше изложенного Комиссия КУФАС России делает вывод, что Заказчиком, Комиссией по закупкам нарушены пункты 5.6.8, 5.7.5, 5.8.1 Положения о закупках и часть 11 статьи 4 Закона о закупках.

В заседании комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия КУФАС России:

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЯнтарьСервисБалтик» необоснованной.

2. Признать действия Заказчика (Организатору торгов) - ФГУП «Росморпорт» (ИНН/КПП 7702352454 \ 770701001, ОГРН 1037702023831 127055, г. Москва, ул. Сущевская, дом 19, корпус строение 7) нарушением части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и пунктов 5.6.8, 5.7.5, 5.8.1 Положения о закупках .

3. Выдать Заказчику, комиссии по закупкам Заказчика предписание об устранении нарушений части 11 статьи 4 Закона о закупках и пунктов 5.6.8, 5.7.5, 5.8.1 Положения о закупках.

4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение требований законодательства о закупках, к административной ответственности.

Председатель комиссии:

О.А. Боброва

Члены комиссии:

Е.И. Можаро

Ю.А. Дорофеева

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



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ

11 января 2016 года

№ 01-Т/2016

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: О.А. Боброва – руководитель Калининградского УФАС России, члены Комиссии: Е.И. Можаро – начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России, Ю.А. Дорофеева – заместитель начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России, на основании своего решения от 11 января 2016 года по делу № Т-156/2015, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы на действия Заказчика – ФГУП «Росморпорт» допущенные при проведении открытого запроса предложений № 31502887383 по выбору организации на выполнение работ по разработке и экспертизе проектной документации на строительство объекта «Ремонтно-восстановительная база СНО в г. Балтийск с площадкой хранения СНО, в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

1. Заказчику (Организатору торгов) - ФГУП «Росморпорт» (ИНН/КПП 7702352454 \ 770701001, ОГРН 1037702023831 127055, г. Москва, ул.Сущевская, дом 19, корпус строение 7) прекратить нарушение пунктов 5.6.8, 5.7.5, 5.8.1 Положения о закупках и части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами», для чего в срок до 22 января 2015 года аннулировать торги (извещение № 31502887383).

2. Заказчику (Организатору торгов) - ФГУП «Росморпорт» представить в УФАС России по Калининградской области доказательства исполнения настоящего предписания.

Председатель комиссии

О.А. Боброва

Члены комиссии:

Е.И. Можаро

Ю.А. Дорофеева

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 предписание антимонопольного органа.