

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3.2-90/2020

23 марта 2020 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц с участием представителя Публичного акционерного общества энергетики и электрификации «Магаданэнерго» (далее – Заказчик) <...> (доверенность № 149 от 30.12.2019), с участием индивидуального предпринимателя Енаки Ф.Г. (далее – Заявитель) рассмотрела жалобу (вх. № 02/1019 от 13.03.2020) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания (2035.1) (реестровый номер <...>).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся в установлении в закупочной документации порядка рассмотрения ценовых предложений участников, осуществляемого в соответствии с единственным критерием выбора победителя – цена договора (цена заявки) в едином базисе без учета НДС, с последующим формированием по итогам этого ранжирования заявок по мере повышения цены заявки. По мнению заявителя, данное положение закупочной документации ставит Заявителя, применяющего упрощенную систему налогообложения в неравные условия с участниками закупки, которые применяют общую систему налогообложения, тем, что для победителя закупки, находящегося на общей системе налогообложения, цена контракта увеличивается в сравнении с его ценовым предложением на сумму

НДС, а в случае определения победителем участника, находящегося на упрощенной системе налогообложения, указанного повышения цены контракта не произойдет.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. 04.03.2020 Заказчиком – ПАО «Магаданэнерго», на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания (2035.1) (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена договора – 9 984 151,07 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 28.03.2020 в 10:00. Дата рассмотрения первых частей заявок – 04.04.2020. Дата и время начала срока подачи ценовых предложений – 07.04.2020 в 18:00. Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений - 07.04.2020 в

19:00. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 14.04.2020. Дата подведения итогов аукциона – 21.04.2020.

06.03.2020 и 19.03.2020 Заказчиком вносились изменения в извещение о проведении закупки и в закупочную документацию.

2. Согласно доводу жалобы Заказчик неправомерно установил в закупочной документации порядок рассмотрения ценовых предложений участников, осуществляемый в соответствии с единственным критерием выбора победителя – цена договора (цена заявки) в едином базисе без учета НДС, с последующим формированием по итогам этого ранжирования заявок по мере повышения цены заявки.

В соответствии с частями 1 и 2 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 (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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений));

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Протоколом заседания совета директоров ПАО «Русгидро» от 04.12.2019 утверждено Единое положение о закупке продукции для нужд Группы Русгидро. Протоколом заседания совета директоров ПАО «Магаданэнерго» от 27.12.2019 принято решение о присоединении общества к Единому положению о закупке продукции для нужд Группы Русгидро (далее – Положение о закупке).

В силу пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в частности, 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.

Согласно пункту 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть, в частности, указаны порядок формирования цены договора (цены лота) **с учетом или без учета** расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, **налогов** и других обязательных платежей.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 6.4.18 Положения о закупке в извещении о конкурентной закупке, как минимум, должны быть указаны, в частности, сведения о НМЦ 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 продукции и максимальное значение цены договора.

В силу подпунктов «д» и «о» пункта 6.4.19 Положения о закупке в документации о закупке, как минимум, должны быть указаны, в частности, следующие характеристики: сведения о НМЦ 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 продукции и максимально значение цены договора; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 1.2.12 закупочной документации установлена начальная (максимальная) цена договора (цена лота) 9 984 151,07 руб. без учета НДС.

В соответствии с пунктом 4.5.6 закупочной документации НМЦ установлена в размере, указанном в пункте 1.2.12; итоговая стоимость заявки (цена Договора) должна включать в себя сумму всех расходов, предусмотренных Техническими требованиями Заказчика и проектом Договора (разделы 8 и 9), а также сумму налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства РФ. **При этом сумма НДС (в случае его уплаты) выделяется отдельно и не входит в итоговую стоимость заявки Участника, являющегося плательщиком НДС.**

Согласно пункту 4.17.1 закупочной документации оценка и сопоставление заявок, признанных Закупочной комиссией соответствующими по результатам рассмотрения первых и вторых частей заявок (в том числе проведения квалификационного отбора – если проводился), а также результатам рассмотрения ценовых предложений Участников, осуществляется в соответствии с единственным критерием выбора Победителя – цена договора (цена заявки) в едином базисе без учета НДС, с последующим формированием по итогам этого ранжировки заявок по мере повышения цены заявки. При этом первое место в ранжировке присваивается заявке с наименьшей ценой, при условии соответствия заявки требованиям настоящей Документации о закупке.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что установление Заказчиком начальной (максимальной) цены договора без учета НДС и оценка ценовых предложений на базисе цены договора без учета НДС не противоречит требованиям законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц и Положению о закупках, которым руководствуется Заказчик при осуществлении закупок. Таким образом, действия Заказчика являются законными и обоснованными, довод жалобы не находит

подтверждения.

3. Согласно доводу жалобы в локальном сметном расчете, являющемся частью документации о закупке и основанием для определения начальной (максимальной) цены договора, учтены расходы, связанные с оплатой НДС. Таким образом, предусмотрено формирование цены контракта с учетом НДС. По мнению Заявителя, данное обстоятельство указывает на необоснованность установления Заказчиком начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, который включается в расходы подрядчика при выполнении работ на приобретение материалов, использование механизмов.

Объектом рассматриваемой закупки является выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания.

Согласно пункту 2.1.1 проекта договора подрядчик обязуется выполнить работы, являющиеся предметом настоящего договора, в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к договору), Ведомостью объемов работ (Приложение № 2 к договору), Локальной ресурсной сметой (Приложение № 3 к договору) и Графиком выполнения работ (Приложение № 4 к договору).

Порядок включения в сметную документацию средств по уплате налога на добавленную стоимость (НДС) приведен в пункте 4.100 Методики определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации МДС 81-35.2004 (далее - Методика), утвержденной постановлением Госстроя России от 05.03.2004 № 15/1.

Пунктом 4.100 Методики предусмотрено, что сумма средств по уплате НДС принимается в размере, устанавливаемом законодательством Российской Федерации, от итоговых данных по сводному сметному расчету на строительство и показывается отдельной строкой (в графах 4-8) под наименованием «Средства на покрытие затрат по уплате НДС».

Локальные сметы являются первичными сметными документами и составляются на отдельные виды работ и затрат по объемам, определенным при разработке рабочей документации, дефектным

ведомостям и актам.

Форма локального сметного расчета не предусматривает наличие отдельной строки НДС и итоговой суммы с НДС.

Согласно пункту 4.34 Методики в тех случаях, когда стоимость объекта определена по одной локальной смете, объектная смета не составляется. При этом роль объектной сметы выполняет локальная смета, в конце которой включаются средства на покрытие лимитированных затрат в том же порядке, что и для объектных смет. При совпадении понятий объекта и стройки в сводный сметный расчет стоимости строительства включаются также данные из локальных смет.

В соответствии с пунктом 4.25 Методики НДС предусматривается в сводном сметном расчете за итогом глав 1-12, НДС в стоимости материальных ресурсов в составе локальных смет не учитывается.

Таким образом, Заказчиком обоснованно не включены затраты на оплату НДС в стоимость материальных ресурсов в локальной ресурсной смете, являющейся приложением к проекту договора. Довод жалобы не нашел подтверждения.

4. Согласно доводу жалобы Заказчиком неправомерно установлено преимущество для участников, находящихся на общей системе налогообложения, перед участниками, находящимися на упрощенной системе налогообложения. По мнению Заявителя, Заказчиком определено, что к ценовому предложению победителя закупки прибавляется сумма НДС в размере 20%, что составляет итоговую цену договора, в том случае, если такой победитель находится на общей системе налогообложения, а в случае применения победителем упрощенной системы данное условие не применяется. Заявитель указывает в доводах жалобы, а также в устных пояснениях на заседании Комиссии, что оплачивает НДС в составе затрат на приобретение материалов, товаров и услуг, используемых при выполнении работ, а для участника на общей системе налогообложения налоговым законодательством предусмотрен вычет таких уплаченных сумм НДС из суммы НДС, подлежащей перечислению в бюджет.

В силу части 3 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской

Федерации применение упрощенной системы налогообложения индивидуальными предпринимателями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, за исключением налога, уплачиваемого с доходов в виде дивидендов, а также с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 2 и 5 статьи 224 настоящего Кодекса), налога на имущество физических лиц (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, за исключением объектов налогообложения налогом на имущество физических лиц, включенных в перечень, определяемый в соответствии с пунктом 7 статьи 378.2 настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных абзацем вторым пункта 10 статьи 378.2 настоящего Кодекса). Индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

При приобретении материалов, товаров и услуг, используемых при выполнении работ по строительству, капитальному ремонту, подрядчик осуществляет такие закупки на конкурентном рынке, при этом выбранная подрядчиком система налогообложения не является для него самостоятельным преимуществом относительно других участников закупок на проведение подрядных работ. Кроме того, в стоимость материалов, товаров, услуг НДС может быть как включен, так и не включен, в зависимости от применяемой поставщиком системы налогообложения.

Комиссия не находит обоснованным утверждение Заявителя о том, что он является плательщиком НДС, ввиду применения им упрощенной системы налогообложения. Также Комиссия отмечает, что вычет сумм НДС, уплаченных поставщикам товаров, работ и услуг,

из суммы НДС, подлежащей уплате в бюджет, не является для подрядчиков, находящихся на общей системе налогообложения преимуществом, так как вычет связан с обязанностью по уплате налога на добавленную стоимость.

В связи с вышеизложенным Комиссия приходит к выводу о том, что довод жалобы не находит подтверждения.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя Енаки Ф.Г. на действия заказчика ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания (2035.1) (реестровый номер <...>) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.