

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-131/2019

г. Якутск резолютивная часть оглашена «16» апреля 2019 г.

изготовлено в полном объеме «17» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена комиссии,

Заявитель ООО «АПРИОРИ» представитель не явился, поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие заявителя (вх. №3326 от 11.04.2019 г.).

От ответчика: АО «Алмазы Анабара» представитель <...> по доверенности №04/с-1582 от 29.12.2018 г.

рассмотрев жалобу от 09.04.2019 г. вх. №3178 ООО «АПРИОРИ» (ОГРН 1062721094600 ИНН 2721139740) на действия АО «Алмазы Анабара» (ОГРН 1041400254950 ИНН 1435152770) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей для офисной техники (Извещение №31907561190 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 09.04.2019 г. (вх. №3178) Общества с ограниченной ответственностью «АПРИОРИ» (далее – Заявитель) на действия Акционерного общества «Алмазы Анабара» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей для офисной техники (Извещение №31907561190 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«Начальная минимальная цена была определена в размере 1 980 371 (Один миллион девятьсот восемьдесят тысяч триста семьдесят один) рубль 30 копеек.

Также было указано, что в случае, если участник закупки применяет упрощенную

систему налогообложения, то сумма договора такого участника не должна превышать вышеуказанную сумму начальной (максимальной) цены договора рассчитанную без НДС.

Сведения НМЦ указаны с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежат уплате в соответствии с нормами законодательства.

Согласно коммерческому предложению от 01.03.2019 исх. №08-03/19 ООО «АПРИОРИ» итоговая цена товара, работы, услуги, в рублях (НДС не облагается) составила 1 228 000 (один миллион двести двадцать восемь тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно выписки из протокола заседания тендерной комиссии АО «Алмазы Анабара» от 28.03.2019, порядковый номер заседания: 23, победителем аукциона стало ООО «АПРИОРИ» с предложением наилучшей цены 1 228 000 (один миллион двести двадцать восемь тысяч) рублей 00 копеек. Также в решении по аукциону было указано что в данную стоимость входит НДС 20% в размере 204 666 (Двести четыре тысячи шесть сот шестьдесят шесть) рублей 67 копеек. При этом, в коммерческом предложении ООО «АПРИОРИ» было указано, что стоимость не облагается НДС, что согласно информации о закупке было допустимо.

02.04.2019 итоги тендерной комиссии от 28.03.2019 были пересмотрены протоколом, без указания причин.

Согласно выписке из протокола заседания тендерной комиссии АО «Алмазы Анабара» от 02.04.2019, порядковый номер <...>, победителем аукциона стало ООО «Сибирская сервис-служба» с предложением цены 1 264 092 (один миллион двести шестьдесят четыре тысячи девяносто два) рубля 40 копеек с учетом НДС. При этом, предложенная ими цена выше предложенной ООО «АПРИОРИ» на 36 092 (тридцать шесть тысяч девяносто два) рубля 40 копеек».

АО «Алмазы Анабара» представили письменное возражение (вх. №3477 от 15.04.2019 г.) в котором просит признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «16» апреля 2019 г. в 15 час. 00 мин.

На момент рассмотрения жалобы по существу договор не заключен.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 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.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, 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;

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;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего

предпринимательства.

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) установлено, 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.

Таким образом, жалоба ООО «АПРИОРИ» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

22.02.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31907561190 на поставку картриджей для офисной техники.

Организатором закупки является АО «Алмазы Анабара».

Адрес электронной площадки в сети Интернет: <http://roseltorg.ru>;

Дата начала подачи заявок: 22.02.2019 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок: 11.03.2019 в 12:00 (МСК+6);

Дата и время рассмотрения заявок: 21.03.2019 (МСК+6);

Место рассмотрения заявок: Через электронную торговую площадку ЕЭТП Росэлторг: <https://msp.roseltorg.ru>;

Дата и время подведения итогов: 28.03.2019 (МСК+6);

Способ размещения закупки: запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства;

Предмет договора (лота): поставка картриджей для офисной техники.

По доводам жалобы Заявителя, согласно выписки из протокола тендерной комиссии АО «Алмазы Анабара» от 28.03.2019 г., порядковый номер заседания: 23, победителем аукциона стало ООО «АПРИОРИ» с предложением наилучшей цены 1 228 000 (один миллион двести двадцать восемь тысяч) рублей 00 копеек. Также в решении по аукциону было указано, что в данную стоимость входит НДС 20% в размере 204 666 (двести четыре тысячи шестьсот шестьдесят шесть) тысяч рублей 67 копеек. 02.04.2019 г. итоги тендерной комиссии от 28.03.2019 г., были пересмотрены протоколом, без указания причин.

Согласно выписке из протокола заседания тендерной комиссии АО «Алмазы Анабара» от 02.04.2019 г., порядковый номер <...>, победителем аукциона стало ООО «Сибирская сервис-служба» с предложением цены 1 246 092 (один миллион двести шестьдесят четыре тысячи девяносто два) рубля 40 копеек с учетом НДС. При этом предложенная ими цена выше предложенной ООО «АПРИОРИ» на 36 092 (тридцать шесть тысяч девяносто два) рубля 40 копеек.

По результатам оценки и сопоставления заявок победителем закупки определено ООО «АПРИОРИ» с предложенной ценой договора 1 228 000 рублей, в том числе НДС 20% в размере 204 666,67 рублей.

В ходе оценки и сопоставления заявок была допущена техническая ошибка, предложенная цена договора ООО «АПРИОРИ», была ошибочно ранжирована с учетом включения в цену договора суммы НДС.

Согласно коммерческому предложению от 01.03.2019 г. №02-03/19, поданному в составе заявки ООО «АПРИОРИ», заявителем была предложена цена договора 1 228 000 рублей без учета НДС.

В ч. 2 ст. 2 Закона о закупках установлено, что 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 п. 26.6 ст. 26 Положения о закупках АО «Алмазы Анабара», утвержденного Советом директоров АО «Алмазы Анабара» 19.11.2018 г. (протокол №19/18) (далее – Положение о закупках) при определении порядка оценки по ценовому критерию Заказчик проводит, если это возможно, анализ назначения приобретаемой продукции для определения права Заказчика произвести налоговый вычет НДС в соответствии со ст. 171 Налогового кодекса Российской Федерации. В зависимости от результатов анализа Заказчик имеет право в документации о закупке определить единый базис сравнения ценовых предложений по следующим правилам:

1. если Заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемой продукции, то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС.
2. если Заказчик не имеет права применить налоговый вычет НДС, а также в случаях, когда результаты анализа не позволяют сделать однозначное заключение о наличии права Заказчика применить налоговый вычет НДС, либо если налоговый вычет НДС применяется в отношении только части приобретаемой продукции, то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используется цена заявки с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

Согласно п. 2 ст. 171 Налогового кодекса Российской Федерации вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении на территории Российской Федерации товаров, (работ, услуг) в том случае, если эти товары (работы, услуги) приобретены для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения, а также в случае приобретения товаров (работ, услуг) для перепродажи.

АО «Алмазы Анабара» является плательщиком НДС и имеет право на применение налогового вычета в соответствии с п. 2 ст. 171 Налогового кодекса РФ.

В п. 1 ст. 171 Налогового кодекса РФ указано, что налоговые вычеты производятся

на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг) и иных документов, подтверждающих уплату сумм налога на добавленную стоимость.

С учетом прав Заказчика на применение налогового вычета НДС при оценке и сопоставлении заявок ценовые предложения участников были приведены к единому базису – без учета НДС.

Согласно вышеизложенному, 02.04.2019 г. результаты оценки и сопоставления заявок были перерассмотрены тендерной комиссией (протокол №24 от 02.04.2019 г.).

В результате по итогам ранжирования заявок ООО «АПРИОРИ» присвоено третье место, победителем закупки было признано ООО «Сибирская сервисная служба» (г. Новосибирск) с предложенной ценой договора 1 264 092,40 рублей, в том числе НДС 210 682,07 рублей (цена заявки без учета НДС – 1 053 410,33 рублей).

Оплачивая товары (работы, услуги), стоимость которых включает в себя НДС, АО «Алмазы Анабара» в соответствии с налоговым законодательством получает право предъявить данный НДС к вычету. В этой связи заказчику экономически целесообразно сравнивать ценовые предложения участников закупки без учета НДС. В данном случае сумма сэкономленных денежных средств заказчика, а именно разница между ценой договора без НДС, предложенной участником, занявшим первое место, и ценой договора без НДС, предложенной заявителем, составила 174 589,67 рублей.

Заключение договора с ООО «АПРИОРИ» по цене договора 1 228 000 рублей без учета НДС, обеспечило бы заявителю преимущественные условия по сравнению с другими участниками за счет отсутствия обязанности перечислять НДС в бюджет, а также привело бы к необоснованной выгоде заявителя за счет заказчика.

Исходя из вышеизложенного, решение тендерной комиссии о признании победителем ООО «Сибирская сервисная служба» с предложенной ценой договора 1 264 092,40 рублей, в том числе НДС 210 682,07 рублей (цена заявки без учета НДС – 1 053 410,33 рублей), и присвоение ООО «АПРИОРИ» третьего места с предложенной ценой договора 1 228 000 рублей без учета НДС, является обоснованным, принято в соответствии с условиями документации о закупке, и не содержит нарушения законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Таким образом, в действиях Заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей для офисной техники (Извещение №31907561190 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>), отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС приходит к выводу о необоснованности жалобы ООО «АПРИОРИ».

Согласно пункту 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в

случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу от ООО «АПРИОРИ» (ОГРН 1062721094600 ИНН 2721139740) на действия АО «Алмазы Анабара» (ОГРН 1041400254950 ИНН 1435152770) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку картриджей для офисной техники – **необоснованной**;

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.