

РЕШЕНИЕ

по делу № 065/07/3-39/2022

31 января 2022 года
Сахалинск

г. Южно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председателя Комиссии: <...> – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

Членов Комиссии: <...> – помощника руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

<...>. – государственного инспектора отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

в присутствии представителя АО «СКК» - <...>., действующего на основании доверенности № 121д-СКК от 28.12.2021г.

рассмотрев дело № 065/07/3-39/2022 по жалобе индивидуального предпринимателя (ИНН 745208970820) (далее – заявитель) на действия Заказчика – Акционерного общества «Сахалинская коммунальная компания» (ИНН 6501157613), при проведении запроса котировок в электронной форме по объекту: «Поставка автомобильных фильтров» (извещение № 32211058530) (далее – закупка),

УСТАНОВИЛА:

25.01.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Управление) поступила жалоба заявителя на действия Заказчика, который установил в закупочной документации требования, ограничивающие конкуренцию.

В этой связи, Заявитель просит приостановить закупку № 32211058530 и выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию.

Уведомлением-требованием от 26.01.2022 № 05-188 рассмотрение жалобы по существу назначено на 31.01.2022 в 12 часов 00 минут.

Заявитель, извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу, на заседание Комиссии явкой своего представителя не обеспечил, правом участия в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи не воспользовался.

Представитель заказчика, на заседание Комиссии представил запрашиваемые документы, а также согласился с доводами жалобы и внес изменения в документацию от 31.01.2022 года.

Комиссия Сахалинского УФАС России, заслушав представителя заказчика, изучив представленные в материалы дела документы и информацию, установила следующее.

На основании части 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 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 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 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком

поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках определено, что конкурентные закупки осуществляются, в том числе путем проведения запроса котировок в электронной форме.

Из части 20 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В соответствии с пунктом 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках следует, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Так же на основании пункта 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Из анализа содержания приведенных норм следует, что при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора к обязанностям заказчика относится установление одного значения такой цены для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 146 Налогового кодекса РФ объектом налогообложения признаются, в частности, реализация товаров (работ, услуг).

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4 и 5 статьи 161 кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав

соответствующую сумму налога.

Из статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующие субъекты самостоятельно формируют предложения по исполнению условий договора, заключаемого по результатам закупки, исходя из своих возможностей и с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену и иные оцениваемые условия, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Кроме того, ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление преимуществ отдельным участникам закупки в зависимости от применяемого налогового режима.

Установленная контрактом стоимость оплаты соответствующих товаров, работ или услуг не соотносится с налоговыми обязательствами победителя, поскольку является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при его надлежащем исполнении. Контракт должен заключаться заказчиком по цене победителя спорной закупки вне зависимости от применяемой им системы налогообложения. В законе отсутствуют нормы о корректировке цены контракта в зависимости от применяемой системы налогообложения; применение подрядчиком упрощенной системы налогообложения не может являться для заказчика способом экономии при оплате результатов выполнения работ; заказчик обязан оплатить выполненные подрядчиком работы по согласованной цене; основания для уменьшения стоимости работ на сумму налога на добавленную стоимость отсутствуют.

Обязательных правил для заказчиков, предписывающих уменьшить цену контракта на размер НДС, исключить формулировку об НДС либо обязывающих заказчика сформулировать условия документации с НДС и без НДС, то есть разработать условия документации и сформировать цену контракта в зависимости от применяемой конкретным участником закупки системы налогообложения, законодательство о закупках не содержит.

При этом, отношения, связанные с исчислением и уплатой НДС при получении оплаты по контракту лицами, применяющими общую систему налогообложения, а также лицами, освобожденными от уплаты НДС, регулируются налоговым законодательством, и не могут влиять на сформированную по результатам конкурентных процедур цену контракта.

Наличие у некоторых поставщиков обязанности по уплате НДС, а у других ее отсутствие относится к предпринимательским расходам и рискам лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения. Договор по результатам закупки заключается на условиях, указанных в извещении и документации о проведении закупки, по цене, предложенной победителем закупки вне зависимости от

применения системы налогообложения у победителя.

Как установлено на заседании Комиссии, организатором торгов 24.01.2022 на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме по объекту: «Поставка автомобильных фильтров» (извещение № 32211058530), в том числе конкурсная документация, утвержденная Заказчиком.

В соответствии с пунктом 8 Извещения о проведении закупки, начальная (максимальная) цена договора:

494 657 (четыреста девяносто четыре тысячи шестьсот пятьдесят семь) рублей 43 копейки, включая НДС (НДС 20%)

НДС 20% - 82 442 рубля 90 копеек.

412 214 (четыреста двенадцать тысяч двести четырнадцать) рублей 53 копейки, без учета НДС.

Заказчик применяет налоговый вычет в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса РФ в отношении приобретаемых услуг, в связи с этим единый базис сравнения ценовых предложений: без учета НДС.

В случае участия в закупочной процедуре участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, при сравнении ценовых предложений – для участников, применяющих обычную систему налогообложения, в расчет берется стоимость ценового предложения без учета НДС, для участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, в расчет берется собственно стоимость ценового предложения соответствующего участника.

В этой связи, Комиссия проанализировав документацию и нормы закона о закупках приходит к выводу, что указание в закупочной документации различных начальных (максимальных) цен является нарушением п.5 ч.9 и пунктов 5 и 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

С учетом согласия с доводами Заявителя, Заказчиком своевременно внесены изменения в документацию о закупке.

Таким образом, обязательное для исполнения предписание не выдавать.

На основании изложенного, Комиссия Сахалинского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 065/07/3-35/2022, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Хатмутдиновой Лилии Радиковны (ИНН 745208970820) на действия Заказчика – Акционерного общества «Сахалинская коммунальная компания» (ИНН 6501157613), при проведении запроса котировок в электронной форме по объекту: «Поставка автомобильных фильтров» (извещение № 32211058530) – обоснованной.

2. Признать заказчика – Акционерное общество «Сахалинская коммунальная компания» (ИНН 6501157613) нарушившим положения пункта 5 части 9, пунктов 5,7 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лиц, допустивших нарушения, указанные в пункте 2 настоящего Решения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объёме.