

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

<.....> - ВРИО заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

<.....> - ведущий специалист - эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

<.....> - эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в присутствии представителя заявителя по ВКС;

рассмотрев жалобу <.....> (вх. от 14.07.2022 № 7232-ЭП/22) (далее - Жалоба) на действия Заказчика АО «Югорский лесопромышленный холдинг» при проведении запроса котировок в электронной форме на закупку оборудования для видеонаблюдения, извещение 32211462839, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба <.....> (вх. от 14.07.2022 № 7232-ЭП/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Югорский лесопромышленный холдинг» при проведении запроса котировок в электронной форме на закупку оборудования для видеонаблюдения, извещение 32211462839.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик применив порядок оценки ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, создал такому участнику преимущественные условия по сравнению с участником, применяющим УСН.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее-Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 25.07.2022 в «11» час. «00» мин.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в 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;

2) 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) 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 № 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;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия

(бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Жалоба Заявителя поступила в антимонопольный орган 14.07.2022, в пределах срока обжалования, в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, соответственно, Комиссия антимонопольного органа полномочна рассматривать данную жалобу с учетом, доводов, содержащихся в Жалобе.

Изучив имеющиеся материалы, представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках, целями регулирования которого являются: обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в АО «Югорский лесопромышленный холдинг» (далее – Положение о закупках). Положение о закупках утверждено Решением Совета директоров АО «ЮЛК», протокол от 29.06.2021 № 298.

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках, при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой

частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

08.07.2022 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32211462839 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оборудование для видеонаблюдения.

Согласно п.5 ч.9 ст.4 Закона о закупках, в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе, 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.

Согласно п.5 Информационной карты Закупочной документации и п. 6 Технической части - «Начальная (максимальная) стоимость договора: 1 744 043 (Один миллион семьсот сорок четыре тысячи сорок три) рубля 00 копеек, в том числе НДС 20%.

Стоимость договора, заключаемого с победителем, не являющимся плательщиком НДС, определяется без учета НДС, но с учетом применяемой таким участником системы налогообложения».

Начальная (максимальная) цена договора указана в извещении о закупке учётом НДС на основании п. 2.2.6. «Положения о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в АО «Югорский лесопромышленный холдинг»: «Начальная (максимальная) цена договора (цена лота), цена договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), может указываться как с учетом, так и без учета налога на добавленную стоимость (далее - НДС).

Условиями закупки может быть предусмотрено, что при проведении оценки и сопоставлении заявок комиссия производит оценку по цене, предложенной участниками, но без учета НДС (и иных видов налогов). В случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) указывается с учетом НДС, стоимость договора, заключаемого с участником, в том числе с победителем, не являющимся плательщиком НДС, определяется без учета НДС, но с учетом применяемой таким участником системы налогообложения».

На основании п. 1.4.2. Информационной карты Закупочной документации: «При формировании цены договора в заявке указывается стоимость Товара с учетом всех расходов, в том числе расходов стоимости тары (упаковки), погрузочно-разгрузочных работ, доставки, уплаты таможенных пошлин, сборов и других обязательных платежей, НДС 20 %, расходы на перевозку экспедирование Товара, иные расходы, имеющие возможность возникнуть у Поставщика до момента передачи Товара Покупателю в процессе выполнения договорных отношений, в том числе, все налоги, сборы и пошлины, расходы на доставку Товара».

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Заказчик определяет в начальной

(максимальной) цене договора суммы, подлежащих уплате Заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора.

В соответствии с пунктом 8 Технической части, сведения о включенных в цену Договора расходов (затрат):

8.1. В общую цену Договора входит:

8.1.1 НДС 20 % (если поставщик является плательщиком НДС);

8.1.2 Расходы на перевозку экспедирование Товара;

8.1.3 Иные расходы, имеющие возможность возникнуть у Поставщика до момента передачи Товара Покупателю в процессе выполнения договорных отношений, в том числе, все налоги, сборы и пошлины, расходы на доставку Товара.

Из вышеуказанных положений Закупочной документации следует, что договор будет заключён и оплачен Заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Согласно пункта 19 Информационной карты, единственным критерием для определения Победителя является наименьшая цена предложения при условии соответствия самого предложения условиям настоящего запроса котировок. При проведении оценки и сопоставлении заявок комиссия производит оценку по цене, предложенной участниками. Если участник закупки освобождён от уплаты НДС и подтверждает это документально, исходя из права Заказчика, произвести налоговый вычет НДС в соответствии со статьей 171 НК РФ, в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений всех участников используются цены предложений участников без учета НДС. Договор с победителем заключается исходя из налогового режима, с учетом применяемой таким участником системы налогообложения.

В Письме ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)» содержится следующая позиция. 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

14.07.2022 опубликован протокол подведения итогов № 32211462839. Согласно указанному протоколу определен победитель, предложивший наименьшую цену. Предложение Заявителя - 1 304 364,00 руб. без учета НДС.

Из письменных объяснений Заказчика следует, что все ценовые предложения участников, которые платят НДС и которые не платят НДС, сравнивались комиссией по закупкам без учета НДС. То есть предложения (заявки) всех участников закупки, для целей сравнения ценовых предложений, были приведены к единому базису без НДС.

В соответствии с Письмом Министерства финансов Российской Федерации от 27.12.2017 № 24-03-08/87276, при установлении начальной (максимальной) цены контракта заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, в том числе налоговые платежи, предусмотренные НК РФ.

В соответствии со статьей 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Одной из целей принятия Закона о закупках выступило создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Следовательно, основной задачей проведения закупки является выявление в результате проведения закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу жалоба <.....> (вх. от 14.07.2022 № 7232-ЭП/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Югорский леспромышленный холдинг» при проведении запроса котировок в электронной форме на закупку оборудования для видеонаблюдения, извещение 32211462839, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: <.....>

<.....>