

Решение № 055/07/3-1311/2020

о признании жалобы необоснованной

23.12.2020

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «АКТРА» (далее – ООО «АКТРА», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Омский завод транспортного машиностроения» (далее – АО «Омсктрансмаш», Заказчик, Ответчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бруса деревянного пропитанного (извещение № 32009555152 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

в отсутствие представителя Ответчика, заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие (вх. № 14408 от 21.12.2020),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 15.12.2020 №

14088э) на действия АО «Омсктрансмаш», который полагает, что Заказчиком принято неправомерное решение о заключении договора с участником закупки с идентификационным номером 176797, тем самым, АО «Омсктрансмаш» нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

Протоколом от 28.10.2020 победителем закупки признан участник с идентификационным номером 176380 с ценой предложения – 247 248,0 руб.

Протоколом от 18.11.2020 данный участник признан уклонившимся от заключения договора, в результате чего Заказчику рекомендовано в соответствии с пунктом 4.19.18 (1) извещения о закупке рассмотреть возможность заключения договора с участником закупки с идентификационным номером 176797, заявке которого присвоен второй номер <...> на условиях не хуже предложенных участником закупки в его заявке.

Участником с идентификационным номером 176797 предложена цена 882 000,0 руб. НДС не облагается. При этом Обществом (идентификационный номер участника закупки 177701, номер <...> в ранжировке) предложена цена 960 000,0 руб., в том числе НДС.

Таким образом, цена, предложенная ООО «АКТРА» без НДС составляет 800 000 руб., что на 82 000 руб. ниже цены, предложенной участником с идентификационным номером 176797.

Согласно извещению о проведении закупки в случае, если один или несколько участников процедуры закупки не являются плательщиком НДС, то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используется начальная цена договора и цены, предложенные участниками закупки, без учета НДС.

Заказчик вправе самостоятельно произвести вычет НДС из ценового предложения участника закупки в случае, если участник в своей заявке (коммерческом предложении) не указал цену договора без учета НДС.

На основании изложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства, в том числе об отмене протокола заседания закупочной комиссии от 18.11.2020 № ЗК-144-10-2020 (У).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 16.12.2020 № 05-12666 Ответчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные

копии запрашиваемых документов.

Из пояснений АО «Омсктрансмаш» следует, что оценка и сопоставление заявок, выбор победителя закупочной процедуры проводится в соответствии с Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

Пунктом 12.9.4 Положения о закупке предусмотрено, что в случае отсутствия в извещении, документации о закупке правил определения базиса сравнения ценовых предложений, сравнение ценовых предложений производится по ценам участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

Согласно приложению № 2 к информационной карте извещения о закупке в порядке оценки по критерию формула расчета не применяется. Оценка и сопоставление заявок осуществляется простым сопоставлением числовых значений ценовых предложений по математическим правилам по мере уменьшения для заказчика степени выгоды предложения о цене договора, при этом сравнение цен заявок производится по предложенной цене договора, с учетом всех налогов и сборов в соответствии с законодательством (вне зависимости от режима налогообложения участника закупки). Победителем закупки признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением, и содержит наиболее низкую цену договора. В случае если несколько участников представили заявки с одинаковыми ценами заявок, победителем закупки признается участник, заявка которого поступила раньше.

Учитывая, что участником закупки с идентификационным номером 176797 предложена наиболее низкая цена договора, а участник закупки, занявший первое место в ранжировке, признан уклонившимся от заключения договора, закупочной комиссией Заказчика принято решение о заключении договора с участником № 176797.

На основании изложенного, Ответчик просит признать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 06.10.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение о проведении запроса котировок.

Согласно извещению № 32009555152 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 06.10.2020 по 14.10.2020.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 21.10.2020. Дата подведения

итогах запроса котировок – 28.10.2020.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 1 009 891 руб., с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

В соответствии с протоколом № ЗК-144/10/2020 от 21.10.2020 на участие в запросе котировок поступило 4 заявки, которые признаны соответствующими требованиям извещения и допущены к участию в запросе котировок.

Согласно протоколу № ЗК-144/10/2020 (2) от 28.10.2020 победителем закупки признан участник с идентификационным номером 176380, с ценой договора 247 248,0 руб., с учетом НДС. ООО «АКТРА» (участник с идентификационным номером 177701) по результатам рассмотрения заявок присвоено 4 место.

Протоколом № ЗК-144-10-2020 (У) от 18.11.2020 участник с идентификационным номером 176380 признан уклонившимся от подписания договора. На основании того, что победитель закупки признан уклонившимся от подписания договора, Заказчику рекомендовано в соответствии с пунктом 4.19.18 (1) извещения рассмотреть возможность заключения договора с участником закупки с идентификационным номером 176797, заявке которого присвоен второй номер (место в ранжировке), на условиях, не хуже предложенных таким участником закупки в его заявке (цена договора 882 000,0 руб. НДС не облагается, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства, объем поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, срок исполнения договора: вступает в силу с момента подписания сторонами и действует до 31.06.2021).

Уведомлением Омского УФАС России от 16.12.2020 № 05-12666 запрос котировок приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона 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 № 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.

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.

В силу частей 4, 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

В случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

Учитывая, что на момент поступления жалобы ООО «АКТРА» 15.12.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» отсутствовала информация о заключении договора по результатам оспариваемой закупки, жалоба Заявителя рассмотрена по существу.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о

закупках и положения о закупке.

В соответствии с частью 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 подзаконными 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при организации и проведении запроса котировок руководствовался утвержденным Положением о закупке.

В силу части 6 статьи 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 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе следующие сведения:

- 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;
- порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;
- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

– порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В силу пункта 12.9.4 Положения о закупке в случае отсутствия в извещении, документации о закупке правил определения базиса ценовых предложений, сравнение производится по ценам участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

Проведя анализ извещения о проведении запроса котировок, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктами 4.7.1, 4.7.2 извещения запроса котировок начальная (максимальная) цена договора указана в извещении и в пункте 10 информационной карты, с учетом всех расходов, налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства. Итоговая стоимость заявки должна включать в себя сумму всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства (раздел 8 и 9).

Согласно пункту 10 информационной карты (раздел 6) извещения запроса котировок начальная (максимальная) цена договора составляет 1 009 891 рубль, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства. Цена договора включает в себя сумму всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства

Из пункта 4.9.3 извещения запроса котировок следует, что заявка на участие в запросе котировок состоит из первой части заявки и ценового предложения.

Согласно пунктам 4.14.3, 4.14.4 извещения запроса котировок, пункту 30 информационной карты извещения запроса котировок *оценка и сопоставление заявок осуществляются на основании единственного критерия оценки – «цена договора или цена за единицу продукции»* в порядке, установленном приложением № 2 к информационной карте. *Применение иного порядка и/или критериев оценки, кроме предусмотренных в извещении, не допускается.*

В рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) закупочная комиссия Заказчика осуществляет выявление среди допущенных участников закупки победителя закупки. В целях определения победителя осуществляется ранжирование заявок по степени увеличения цены представленных заявок, присваивая участникам закупки места, начиная с первого.

В приложении № 2 к информационной карте извещения запроса котировок указан порядок оценки и сопоставления заявок, согласно которому в рамках критерия «цена договора или цена за единицу продукции» оценивается

предлагаемая участником цена договора.

Формулы расчета для указанного критерия не применяются. Оценка и сопоставление заявок осуществляется простым сопоставлением числовых значений ценовых предложений по математическим правилам по мере уменьшения для заказчика степени выгоды предложения о цене договора, при этом *сравнение цен заявок производится по предложенной цене договора, с учетом всех налогов и сборов в соответствии с законодательством (вне зависимости от режима налогообложения участника закупки)*. Победителем закупки признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением, и содержит наиболее низкую цену договора. В случае если несколько участников представили заявки с одинаковыми ценами заявок, победителем закупки признается участник, заявка которого поступила раньше.

В протоколе № ЗК-144/10/2020 (2) от 28.10.2020 отражено итоговое ранжирование заявок участников закупки, допущенных к участию в закупке, по мере увеличения цен заявок, то есть в порядке уменьшения степени их выгоды.

| № места | Идентификационный номер участника закупки | Цена заявки, руб. | Дата и время регистрации заявки |
|---------|---|--------------------------------|---------------------------------|
| 1 | 176380 | 247 248,00 (с НДС) | 12.10.2020 12:52:11 (+03:00) |
| 2 | 176797 | 882 000,00 (НДС не облагается) | 13.10.2020 13:14:27 (+03:00) |
| 3 | 176441 | 885 436,00 (НДС не облагается) | 13.10.2020 21:00:05 (+03:00) |
| 4 | 177701 | 960 000,00 (с НДС) | 13.10.2020 16:17:38 (+03:00) |

Из содержания части 20 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что *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 частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

Статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность определена как самостоятельная, осуществляемая на свой риск, 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, хозяйствующий субъект самостоятельно формирует предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Комиссия отмечает, что в извещении запроса котировок установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС, следовательно, она распространяется на всех участников закупки независимо от применяемой системы налогообложения. Цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

Комиссия считает, что при оценке предложения участника закупки по критерию «цена договора» недопустимо производить вычет НДС из ценового предложения участника закупки, являющегося плательщиком указанного налога, так и прибавлять НДС к ценовому предложению участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, это может привести к созданию преимущественных условий по сравнению с участниками закупки, применяющими упрощенную систему налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Указанный в жалобе довод Заявителя, а именно: *«Согласно извещению о проведении закупки в случае, если один или несколько участников процедуры закупки не являются плательщиком НДС, то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используется начальная цена договора и цены, предложенные участниками закупки, без учета НДС. Заказчик вправе самостоятельно произвести вычет НДС из ценового предложения участника закупки в случае, если участник в своей заявке (коммерческом предложении) не указал цену договора без учета НДС»*, не соответствует действительности, поскольку в извещении запроса котировок АО «Омсктрансмаш» был установлен иной порядок оценки заявок участников закупки по критерию «цена договора».

Порядок оценки заявок участников закупки по критерию «цена договора» не противоречит требованиям части 1 статьи 3, части 20 статьи 3.2 Закона о закупках

Таким образом, довод Общества, что при сопоставлении заявок АО «Омсктрансмаш» нарушило требования Закона о закупках, является

необоснованным.

В соответствии с пунктом 4.19.18 (1) извещения запроса котировок в случае уклонения победителя процедуры закупки от заключения договора заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке которого присвоено второе место в ранжировке, на условиях, не хуже предложенных таким участником закупки в заявке.

Поскольку победитель закупки, участник закупки с идентификационным номером 176380, признан уклонившимся от заключения договора, Комиссия считает, что Заказчиком принято правомерное решение о заключении договора с участником закупки с идентификационным номером 176796, как с участником, заявке которого присвоен второй номер в итоговом ранжировании участников закупки.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «АКТРА» (ИНН 2221245813, ОГРН 1192225036882, юридический адрес: 656015, Алтайский край, город Барнаул, проспект Строителей, дом 16, офис 307) на действия акционерного общества «Омский завод транспортного машиностроения» (ИНН 5505204171, ОГРН 1085543060734, юридический адрес: 644020, Омская область, г. Омск, пер. Красный, 2) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бруса деревянного пропитанного (извещение № 32009555152).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 16.12.2020 № 05-12666.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель

Комиссии

<...>

Члены

Комиссии

<...>