

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 09.12.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 13.12.2021г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии:

при участии представителя заказчика — ОАО «РЖД» — (доверенность);

в отсутствие представителя заявителя — ООО «Транс-Сервис», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «Транс-Сервис» с жалобой на действия заказчика – ОАО «РЖД» при организации и проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 6228/ОАЭ-ВСИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию и содержанию подвижного состава, выполняемых проводниками по сопровождению грузов и спецвагонов, извещение № 32110830270.

Заявитель считает, что заказчиком в закупочной документации установлено ограничивающее конкуренцию условие о приведении ценовых предложений участников закупки к единому базису путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участникам закупки, являющимся плательщиками НДС. Также по мнению заявителя, в закупочной документации неправомерно указано два значения

начальной максимальной цены договора: с учетом НДС и без учета НДС. Заявитель полагает, что заказчик нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяя дискриминационный подход к порядку оценки заявок путем приведения ценовых предложений участников закупки к единому налоговому базису, создает неравные стартовые закупочные условия, ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения

Заказчиком представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

До рассмотрения жалобы по существу от ОАО «РЖД» поступило ходатайство о ведении аудио-, видеозаписи всех материалов заседаний Иркутского УФАС по рассмотрению указанной жалобы. Председателем Комиссии было отказано в удовлетворении ходатайства ввиду отсутствия правовых оснований для осуществления указанных действий при рассмотрении антимонопольным органом жалоб на действия заказчика, закупочной комиссии в порядке, предусмотренном статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок 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) 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.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд

ОАО «РЖД», утвержденным Советом директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (далее-Положение о закупке).

Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок -www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32110830270 о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 6228/ОАЭ-ВСИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию и содержанию подвижного состава, выполняемых проводниками по сопровождению грузов и спецвагонов.

Ознакомившись с указанной информацией ООО «Транс-Сервис» была подана жалоба в антимонопольный орган.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг, заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 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 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.

1. Согласно пункту 72 Положения о закупке 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).

Согласно подпунктам 5, 7 пункта 243 положения 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, а также 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).

В соответствии с пунктами 3.10.1 - 3.10.2 документации аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТЗП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС. «Шаг аукциона» составляет от 0.5 до 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС.

Согласно пункту 431 Положения о закупке ценовое предложение участника является окончательным и включает в себя все налоги и расходы, в том числе транспортные.

В свою очередь, пункт 72 положения наделяет заказчика правом при проведении закупки установить в документации условие, согласно которому при проведении оценки и сопоставлении заявок комиссия производит оценку по цене, предложенной участниками, но без учета НДС.

Налоговым кодексом Российской Федерации (далее - НК РФ) помимо общей системы налогообложения установлены налоговые режимы, при которых применяющие их лица не являются плательщиками НДС.

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 НК РФ организации, 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.

Таким образом, при подаче ценового предложения посредством функциональных возможностей ЭТЗП участник закупки указывает все свои расходы, в том числе расходы на уплату налогов и иных обязательных платежей.

Учитывая вышеизложенное, сравнение цен без учета НДС при оценке конкурсных предложений позволяет обеспечить возможность сопоставления по критерию «цена договора» заявок участников, использующих разные режимы налогообложения.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют 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 в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Рассматриваемые обстоятельства не свидетельствуют о неравных условиях для участников закупки, а являются предпринимательскими расходами и рисками лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения.

Устанавливая в конкурсной документации пункт 3.10.1, заказчик реализовал свое право, представленное ему Положением о закупке, следовательно, также не нарушил пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с положением пункта 3.20.10 документации участник аукциона, с которым заключается договор, в случаях, установленных аукционной документацией, обязан заключить договор на условиях аукционной документации, аукционной заявки и своего технического и ценового предложения. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленный в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся 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.

Согласно Письму 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)» заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Комиссией установлено, что заказчик не осуществлял вычет НДС из ценовых предложений участников, применяющих общую систему налогообложения, а сам пункт 3.10.1 документации применяется в равной степени ко всем участникам закупки независимо от использования ими того или иного режима налогообложения.

Вместе с тем, упрощенная система налогообложения, являясь специальным налоговым режимом, предусмотренным НК РФ, направлена на снижение налоговой нагрузки для субъектов малого и среднего предпринимательства, а не на предоставление данным лицам преимуществ при участии в закупках путем формирования меньшей цены предложения по сравнению с участниками, применяющими общую систему налогообложения, по причине отсутствия обязанности уплачивать НДС.

При этом положение документации об оценке заявок без учета НДС применяется в равной степени ко всем участникам, использующим тот или иной режим налогообложения, и направлено на обеспечение возможности сопоставления ценовых предложений участников, использующих именно разные режимы налогообложения.

Таким образом, предусмотренное положением правило, согласно которому конкурсная комиссия заказчика может производить оценку по цене, предложенной участниками, но без учета НДС, является правомерным и не нарушает пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

1.

2. Согласно пункту 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, должно включать информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Подпунктами 5, 7 пункта 243 раздела 28 Положения о закупке ОАО «РЖД» установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения:

- 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).

В приложении № 1.1 к закупочной документации указан порядок формирования начальной (максимальной) цены договора (далее - НМЦД), который «включает все возможные расходов Исполнителя, в том числе транспортных и командировочных расходов, стоимости материалов используемых при оказании услуг, налогов и других обязательных платежей, а также иных расходов, которые могут возникнуть в ходе исполнения договора».

Согласно пункту 9 извещения максимальное значение цены договора составляет 1 903 475,00 (Один миллион девятьсот три тысячи четыреста семьдесят пять) руб. 00 коп. без учета НДС, 2 284 170,00 (Два миллиона двести восемьдесят четыре тысячи сто семьдесят) руб. 00 коп. с учетом НДС.

По мнению заявителя, установление двух значений НМЦД является неправомерным, что вводит в заблуждение участников закупки при указании ценового предложения, в связи с чем заказчику необходимо установить одно значение НМЦД для всех участников закупки, независимо от применяемой системы налогообложения.

Вместе с тем, Комиссия Иркутского УФАС пришла к выводу, что пункты 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках не содержат обязанности заказчика по закреплению в документации исключительно одного значения начальной (максимальной) цены. Напротив, пункт 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках требует от заказчика включать в обоснование начальной (максимальной) цены договора информацию о расходах на уплату налогов. Учитывая тот факт, что правом на участие в закупке обладают лица, применяющие разные режимы налогообложения, указание двух значений НМЦД обеспечивает в равной мере право данных лиц на достоверную информацию о проводимой закупке в соответствии с принципом информационной открытости закупки, установленным пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая, что в соответствии с частью 2 статьи 346.11 НК РФ организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками НДС, в целях соблюдения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Заказчиком в пункте 9 извещения о закупке указана НМЦД без учета НДС и отдельно с учетом НДС.

Вместе с тем, заявитель на заседание Комиссии Иркутского УФАС не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о нарушении его прав в связи с установлением в документации НМЦД без учета НДС и с учетом НДС.

Правомерность установления НМЦД без учета НДС и с учетом НДС подтверждается решениями ФАС России от 16.09.2021 № 223ФЗ-507/21, Московского УФАС России от 02.03.2021 № 077/07/00-3214/2021.

Учитывая изложенное Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях заказчика нарушений действующего законодательства.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Транс-Сервис» на действия заказчика – ОАО «РЖД» при организации и проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 6228/ОАЭ-ВСИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию и содержанию подвижного состава, выполняемых проводниками по сопровождению грузов и спецвагонов, извещение № 32110830270, необоснованной;
2. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии