

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-417/2019

29 ноября 2019 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена 26.11.2019

Решение в полном объеме изготовлено 29.11.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия Камчатского УФАС России), в составе:

председателя Комиссии – руководителя управления .,

членов Комиссии:

временно исполняющего обязанности заместителя руководителя

главного специалиста–эксперта отдела правового обеспечения и рекламы .,

специалиста 1 разряда отдела правового обеспечения и рекламы .,

в присутствии представителей организатора торгов – ПАО «Камчатскэнерго»:

в отсутствие заявителя – ИП (далее - Заявитель) при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения жалобы,

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), рассмотрев жалобу ИП . на действия организатора торгов ПАО при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на установку «электронной очереди» в помещении Центра обслуживания потребителей, расположенного по адресу: г. Петропавловск-Камчатский, пр. Карла Маркса, 5 (извещение №31908483422),

заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводилась процедура запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на установку «электронной очереди» в помещении Центра обслуживания потребителей, расположенного по адресу: г. Петропавловск-Камчатский, пр. Карла Маркса, 5 (закупка № 31908483422) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 1 109 375 рублей, без учета НДС. Извещение и документация о Закупке размещены на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет 06.11.2019.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение о закупке), которое размещено в единой информационной системе, Документацией о закупке.

20.11.2019 в Камчатское УФАС России поступила жалоба индивидуального предпринимателя на положение Документации о закупке в части оценки заявок по ценовому критерию оценки.

Заявитель указывает, согласно приложению № 6 Документации оценка предпочтительности заявок осуществляется в едином базисе сопоставления ценовых (стоимостных) предложений без учета НДС, что дает преимущественные условия участникам с общей системой налогообложения по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть приводит к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя (вх. № 3864 от 26.11.2019).

Оригиналы документов, истребованные уведомлением № 3590/05 от 19.11.2019 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Организатора торгов, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В соответствии с п. 1 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 № 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 в случае осуществления 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.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 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 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

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

На основании п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках **в документации о конкурентной закупке должны быть указаны** 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, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В соответствии с п. 10 извещения о Закупке Организатором торгов определены следующие сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота): 1 109 375,00 руб., без учета НДС.

Как следует из п. 2.1 Проекта договора Документации о закупке,

общая стоимость Работ согласно настоящему Договору определена и подтверждена Сводным сметным расчетом Приложение № 2 с (Приложениями № 2.1, 2.2, ...- Локальными сметными расчетами – 1, 2, ...), являющимся неотъемлемой частью договора и составляет _____ (_____) рублей 00 коп., кроме того НДС, согласно ставке, предусмотренной п. 3 ст. 164 НК РФ составляет _____ (_____) рубль __ коп.

Из указанного следует, что договор с победителем Закупки, в случае, если он является плательщиком НДС, заключается по цене, включающей НДС.

Таким образом, Комиссией Камчатского УФАС России выявлено, что сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) в 1 109 375,00 рублей без НДС, определенные Организатором торгов в п. 10 извещения о Закупке, являются ненадлежащими, так как не отражают фактические конечные данные о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по итогам процедуры Закупки, а также не соответствуют п. 2.1 Проекта договора Документации о закупке.

Исходя из изложенного Комиссия Камчатского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в извещении о Закупке ненадлежащих и не соответствующих Документации о закупке сведений о начальной (максимальной) цене договора, нарушение ч. 8 ст. 4 Закона о закупках.

2. На основании п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках **в документации о конкурентной закупке** должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке определены в соответствии с Приложением 6 к Документации – Порядок и критерии оценки сопоставления заявок.

В соответствии с таблицей Приложения № 6 к Документации одним из критериев оценки заявок выступает цена договора, предложенная участником, оцениваемая и сопоставляемая без НДС.

Следуя ч. 2 ст. 346.11 главы 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации, применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). 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, следуя порядку, предусмотренному в Документации о закупке, при предложении участником Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, стоимости выполнения договора в рамках Закупки, сниженной менее чем на включенную в цену сумму НДС по отношению к аналогичному предложению иного участника, являющегося плательщиком НДС, Организатором торгов будет признано приоритетным последнее предложение, однако, фактически, ввиду того, что цена заключаемого договора включает все налоги и сборы, заключение Организатором торгов договора будет осуществлено не по наиболее выгодной цене.

Таким образом, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к выводу о том, что установленные в Документации условия оценки и сопоставления заявок по цене предложения без НДС являются незаконными и ненадлежащими, так как приводят к нарушению прав потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС, и необоснованно обязывают последних обеспечивать снижение стоимости предложения при учете равных условий исполнения договора.

Вследствие изложенного Комиссия Камчатского УФАС России

усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в Документации ненадлежащего и дискриминационного по отношению к потенциальным участникам Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, порядка сравнения цен предложений без НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Камчатского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях организатора торгов нарушения **ч. 8 ст. 4, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.**
3. Выдать Организатору торгов предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Камчатского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.