РЕШЕНИЕ №014/07/3-1206/2021

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 23 июня 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством сервиса web-видеоконференцсвязи по технологии «TrueConf»,

при участии:

от заявителя, индивидуального предпринимателя Красавина Е.А. (далее – заявитель, ИП Красавин Е.А.): <...> (представитель по доверенности);

от заказчика, акционерного общества «Водоканал» (далее – заказчик, АО «Водоканал»): <...> (представителя по доверенности);

рассмотрев жалобу ИП Красавина Е.А. на действия (бездействие) заказчика АО «Водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме на приобретение материалов для производства работ по монтажу электрооборудования водоузла «Геолог» (извещение № **32110336245**),

установила:

16.06.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ИП Красавина Е.А. на действия (бездействие) заказчика АО «Водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме на приобретение материалов для производства работ по монтажу электрооборудования водоузла «Геолог» (извещение № **32110336245**) (далее – жалоба, закупка).

Из сути поданной заявителем жалобы следует что заказчик неправомерно отклонил заявку ИП Красавина Е.А. на участие в закупке.

Также заявителем приведен дополнительный довод жалобы о том, что указание заказчиком суммы начальной максимальной цены договора без НДС при заключении договора с победителем устанавливает преимущество участников

закупки, которые являются плательщиками НДС.

Просит признать жалобу обоснованной.

Из представленных заказчиком письменных пояснений следует, что заказчик с жалобой не согласился.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав участвующих в деле лиц и изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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 закупке товаров, работ, услуг АО «Водоканал» (далее также – Положение о закупке), утвержденным Советом директоров АО «Водоканал» (протокол от 13.11.2019 № 128).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация,

размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлено следующее.

1. Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, документация о проводимой закупке (далее также – извещение, документация), размещены в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) (https://zakupki.gov.ru) 31.05.2021.

2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 087 717,47 рублей.

3. Дата начала подачи заявок – 31.05.2021.

4. Дата окончания подачи заявок – 09.06.2021.

5. Дата подведения итогов закупки – 10.06.2021.

6. На участие в закупке подана единственная заявка ИП Красавина Е.А., которая признана несоответствующей требованиям документации о закупке, в связи с чем закупка была признана несостоявшейся.

Согласно протоколу от 10.06.2021 № 2081312 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок АО «Водоканал» было принято в том числе следующее решение:

«15. Комиссия рассмотрела единственную заявку, поданную на участие в закупке, и приняла решение: Не соответствует требованиям. В допуске отказать. Заявка участника не соответствует п.1.2. Раздела 1. «Условия проведения запроса котировок», а именно:

Цена, предложенная участником – 1 249 000,00 без НДС превышает начальную максимальную цену договора без НДС – 1 087 717,47 руб.

Обоснование решения: Пункт 7. 4. Информационной карты, Начальная (максимальная) цена договора – 1 087 717,47 (один миллион восемьдесят семь тысяч семьсот семнадцать) рублей 47 копеек, без учета НДС 20%. (Согласно п.5 ч.7.2 ст.7 и ч. 20.10 ст. 20 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Водоканал»)».

Довод жалобы о том, что заказчик неправомерно отклонил заявку ИП Красавина Е.А. на участие в закупке, признан Комиссией необоснованным по следующим основаниям.

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.

Пунктом 5 части 7.2 статьи 7 Положения о закупках установлено, что ***в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора без учета налога на добавленную стоимость (НДС)***, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Согласно части 15.16 статьи 15 Положения о закупках, Закупочная комиссия не рассматривает и отклоняет ***заявки на участие в запросе котировок***, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, либо ***предложенная в таких заявках цена товара, работы или услуги превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении*** о проведении запроса котировок, или участником запроса котировок не предоставлены документы и информация, предусмотренные извещением о проведении запроса котировок. Отклонение заявок на участие в запросе котировок по иным основаниям не допускается.

На основании сведений, представленных оператором электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», ИП Красавин Е.А. подал в составе своей заявки форму 5.3 Котировочное предложение следующего содержания.

№ п/п	Наименование критерия	Предложение Участника запроса	Примечание
1	Цена договора: **1 087 717,47** (один миллион восемьдесят семь тысяч семьсот семнадцать) рублей 47 копеек, без учета НДС 20%. (Согласно п.5 ч.7.2 ст.7 и ч. 20.10 ст. 20 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Водоканал»)	«Цена договора: **1 249 000,00** (один миллион двести сорок девять тысяч) рубля (-ей) 00 копеек, с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства. НДС не облагается, на основании ст. 346.12 и 346.13 гл. 26.2 Налогового Кодекса РФ (применение упрощенной системы налогообложения)	нет

Как следует из указанной формы 5.3, поданное заявителем в составе заявки ценовое предложение **1 249 000,00** рублей без НДС, которое превышает НМЦД (цену лота) в размере **1 087 717,47** рублей без НДС на **161 282,53** рублей.

Следовательно, действия Заказчика в части отклонения заявки ИП Красавин Е.А. правомерны и соответствуют Положению и документации о закупке.

Таким образом, довод жалобы о том, что заказчик неправомерно отклонил заявку ИП Красавина Е.А. на участие в закупке, не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Дополнительный довод жалобы о том, что указание заказчиком суммы начальной максимальной цены договора без НДС при заключении договора с победителем устанавливает преимущество участников закупки, которые являются плательщиками НДС, признан Комиссией необоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, 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.

Минфин РФ в письме от 12.05.2020 № 24-01-07/38082 «О методах формирования НМЦК при закупках» сообщал следующее.

В соответствии с положениями Закона № 223-ФЗ порядок формирования цены договора устанавливается заказчиком самостоятельно.

При установлении НМЦК заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

Кроме того, при проведении оценки по критерию «цена договора, цена единицы продукции» заказчик в положении о закупке вправе предусмотреть порядок сравнения ценовых предложений участников закупки с учетом системы налогообложения, применяемой к таким участникам.

Таким образом, заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке порядок обоснования начальной (максимальной) цены договора, в том числе необходимость учета при формировании цены договора налога на добавленную стоимость.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18, сообщал следующее.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе – лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, 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.

При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениям Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении запроса предложений (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки) ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки).

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

Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

В Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС. Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

В извещении и документации о проведении запроса котировок в разделе

формирования цены договора (цены лота) указано, что цена сформирована без НДС.

Таким образом, заказчиком в документации установлен порядок сравнения ценовых предложений без учета НДС.

В поданной ИП Красавиным Е.А. заявке на участие в запросе котировок представлено ценовое предложение без учета НДС.

В соответствии с протоколом от 10.06.2021 № 2081312 заявка участника запроса котировок с предложенной ценой договора **1 249 000,00** рублей без НДС была отклонена, так как превысила начальную максимальную цену договора **1 087 717,47** рублей без НДС.

При этом, согласно части 20.10 статьи 20 Положения о закупках установлено, что если участник – победитель закупки является плательщиком НДС, то договорная цена формируется на основании предложенной цены такого участника, на которую начисляется НДС в соответствии с действующим законодательством.

Следовательно, действия Заказчика в части применения единого способа оценки цены предложенной участником без учета НДС правомерны и соответствуют Положению и документации о закупке.

При этом Комиссия отмечает, что в своем выступлении представитель заявителя не указал какие именно права и законные интересы ИП Красавина Е.Е. были нарушены при установлении начальной максимальной цены договора без НДС, а также не пояснил в чем состоит преимущество возможных потенциальных участников оспариваемой закупки, которые являются плательщиками НДС, при заключении договора на предмет оспариваемой закупки.

Таким образом, дополнительный довод жалобы о том, что указание заказчиком суммы начальной максимальной цены договора без НДС при заключении договора с победителем устанавливает преимущество участников закупки, которые являются плательщиками НДС, не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Жалоба, доводы которой не находят своего подтверждения, признается необоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

решила:

признать жалобу ИП Красавина Е.А. на действия (бездействие) заказчика

АО «Водоканал» при проведении запроса котировок в электронной форме на приобретение материалов для производства работ по монтажу электрооборудования водоузла «Геолог» (извещение № **32110336245**) **необоснованной**.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...> <...>