

Решение № 024/07/3-828/2023

5 апреля 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе: председатель Комиссии (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) жалобу ООО ПСК «Ремстрой» на действия организатора закупки – Государственного предприятия Красноярского края «Центр транспортной логистики», закупочной комиссии запроса предложений в электронной форме «Выполнение комплекса работ по изготовлению и монтажу объекта «Модульное здание общежития для рабочих и ИТР на 35 человек», расположенного по адресу: Россия, Красноярский край, Таймырский Долгано-Ненецкий район, село Хатанга» (извещение №32312164946) (далее – закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 27.03.2023 поступила жалоба ООО ПСК «Ремстрой» на действия организатора закупки, закупочной комиссии, выразившиеся в нарушении порядка оценки заявок участников закупки.

Красноярское УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес подателя жалобы, организатора закупки направило уведомление о поступлении жалобы.

Согласно доводам жалобы организатором закупки нарушен порядок оценки заявок участников закупки по стоимостному критерию, поскольку при оценке заявок вычет суммы НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками НДС, неправомерен.

Организатор закупки представил возражения на доводы жалобы, из которых следует, что при проведении закупки ГПКК «ЦТЛ» действовало в соответствии с требованиями Положения о закупках.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лицо, участвующее в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального

закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), Положением о закупках, утвержденном в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Рассматриваемая закупка проводится путем запроса предложений в электронной форме.

Согласно части 22 статьи 3.2 Закона №223-ФЗ под запросом предложений понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ 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).

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Так, в пункте 26 «Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» таблицы Информационной карты (Приложение № 1 к закупочной документации) организатором закупки установлено, что при оценке заявок по критерию «Цена договора» лучшим условием исполнения договора по критерию признается предложение участника закупки с наименьшей ценой договора.

В случае, если цена в прикрепленном файле заявки участника и на ЭТП различается, для целей оценки используется цена, указанная участником на ЭТП.

В случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС.

Как установлено на заседании Комиссии Красноярского УФАС России, согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений от

20.03.2023, оценка ценовых предложений по указанному критерию проводилась без учета НДС.

В свою очередь, Комиссия Красноярского УФАС России считает проведение оценок заявок подобным образом неправомерным на основании следующего.

Согласно части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

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

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 Гражданского кодекса РФ, 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.

При этом применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий. Таким образом, применение вычета НДС из ценовых предложений участников закупки является неправомерным и ограничивающим конкуренцию.

Кроме того, 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.

Из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений от

20.03.2023 следует, что ценовые предложения участников закупки, являющихся плательщиками НДС, приняты к оценке без НДС, вместе с тем, договор с победителем закупки (плательщиком НДС) будет заключен по цене с учетом НДС.

Однако, исходя из положений действующего законодательства, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, должна осуществляться строго в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника закупки.

Таким образом, заказчик, установив порядок сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, нарушил требования пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, что не соответствует части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

На возражение организатора закупки относительно того, что такой порядок оценки определен Положением о закупках Комиссия Красноярского УФАС России отмечает, что организатор закупки при формировании закупочной документации имеет возможность выбрать критерии отбора участников закупки из содержащихся в Положении о закупках таким образом, чтобы требования Закона № 223-ФЗ не были нарушены.

При рассмотрении Комиссией Красноярского УФАС России учтено Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также письмо 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)».

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Красноярского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ПСК «Ремстрой» на действия организатора торгов – Государственного предприятия Красноярского края «Центр транспортной логистики», закупочной комиссии запроса предложений в электронной форме «Выполнение комплекса работ по изготовлению и монтажу объекта «Модульное здание общежития для рабочих и ИТР на 35 человек», расположенного по адресу: Россия, Красноярский край, Таймырский Долгано-Ненецкий район, село Хатанга» обоснованной.

2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 2

Закона № 223-ФЗ.

3. Выдать закупочной комиссии предписание об устранении нарушений порядка проведения закупки путем повторной оценки заявок участников закупки.

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

