

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-147/2021

20.05.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) с участием в дистанционном режиме представителя ООО «Энергия» (далее – Заказчик, Общество) <...> (дов. б/н от 01.01.2021), представителя индивидуального предпринимателя К. (далее – Заявитель) <...> (дов. б/н от 13.01.2021) рассмотрела жалобу (вх. № 01/1628 от 11.05.2021) на действия заказчика – ООО «Энергия», при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32110257479).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерные положения извещения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

### **УСТАНОВИЛА:**

**1.** 30.04.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32110257479).

Начальная (максимальная) цена договора: 1 982 333,33 рубля.

Дата начала срока подачи заявок: 30.04.2021. Дата и время окончания подачи заявок: 17.05.2021 в 13-00. Дата рассмотрения заявок: 17.05.2021. Дата подведения итогов: 17.05.2021. 30.04.2021 и 11.05.2021 Заказчиком вносились изменения в извещение.

**2.** Согласно доводу жалобы Заказчик неправомерно установил в извещении о закупке требования, ограничивающие конкуренцию и нарушающие принцип равноправия участников. По мнению Заявителя, установление в извещении разных начальных (максимальных) цен договора для участников, являющихся плательщиками НДС и не являющихся плательщиками НДС, неправомерно.

Пунктом 7 извещения о проведении запроса котировок установлены следующие сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота): *«1982333 рублей 33 копеек (один миллион девятьсот восемьдесят две тысячи триста тридцать три рубля тридцать три копейки), с учетом НДС 20% 330388 рублей 89 копеек (триста тридцать тысяч триста восемьдесят восемь рублей восемьдесят девять копеек).*

*Ценовое предложение, входящее в заявку на участие для участника, являющегося плательщиком НДС в соответствии со ст. 143 НК РФ, не должно превышать начальную (максимальную) цену договора с учетом НДС (в размере 20 %) – 1982333 рублей 33 копеек (один миллион девятьсот восемьдесят две тысячи триста тридцать три рубля тридцать три копейки), с учетом НДС 20% 330388 рублей 89 копеек (триста тридцать тысяч триста восемьдесят восемь рублей восемьдесят девять копеек).*

*Ценовое предложение, входящее в заявку на участие для участника, не являющегося плательщиком НДС, не должно превышать 1651944 рублей 44 копеек (один миллион шестьсот пятьдесят одна тысяча девятьсот сорок четыре рубля сорок четыре копейки) (как начальную (максимальную) цену договора без учета НДС).*

*В качестве единого базиса сравнения ценовых предложений, обеспечения равной и объективной оценки заявок, сравнение предложений по критерию «цена договора» проводится по цене без НДС.*

*При предоставлении ценового предложения участник обязан указать цену по каждой позиции за единицу товара, а также общую цену за все единицы товара. С указанием суммы НДС, цены с учетом НДС и без учета НДС.*

*Начальная (максимальная) цена договора устанавливается в соответствии с разделом 3 «обоснование начальной максимальной цены», где приведена Структура начальной максимальной цены договора. Цена договора включает все затраты Исполнителя, в том числе затраты, связанные с оказанием услуг в соответствии с условиями Договора, а также налоги и другие обязательные платежи, взимаемые на территории Российской Федерации, стоимость расходного материала, транспортные, командировочные и иные расходы, связанные с исполнением Договора».*

*В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы и указал, что заказчик поставил участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, так как при равных предложениях таких участников без учета НДС, сумма договора при заключении его с участником, применяющим упрощенную систему налогообложения, окажется меньше.*

18.05.2021 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области поступили письменные пояснения ООО «Компания Энергия», согласно которым Общество полагает, что заказчик вправе самостоятельно определять порядок формирования цены договора, в том числе необходимость учета при формировании цены договора налога на добавленную стоимость. Также Общество указывает, что заказчик вправе устанавливать критерии оценки заявок, одним из которых может являться цена договора. При этом базой такой оценки может быть установлена цена предложения участника без учета НДС. Заказчик считает, что такой способ сравнения и оценки заявок является правомерным, справедливым и не нарушающим принципа равноправия участников.

На заседании Комиссии представитель Заказчика поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях. Также представитель Заказчика отметил, что Заказчик является плательщиком НДС, поэтому заключение договора с участником, также являющимся плательщиком НДС, является экономически целесообразным для Общества, так как уплаченная сумма НДС будет предъявлена к возмещению. Кроме того, представитель Заказчика указал, что рассматриваемая закупка была отменена по причине прекращения потребности в товаре.

Рассмотрев материалы дела, оценив доводы сторон, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области приходит к следующему.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к

участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых 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.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть, в частности, 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.

В силу части 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой 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 подпунктом 5 пункта 12.2.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Компания Энергия» (далее – Положение о закупке), утвержденного 30.09.2019 генеральным директором ООО «Компания Энергия», в извещении о проведении

запроса котировок в электронной форме должны быть указаны, в частности, сведения о начальной (максимальной) цене договора.

Из буквального толкования части 20 статьи 3.2, пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в извещении о проведении закупки должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой участником системы налогообложения), указав при этом, содержит она НДС или нет; победителем в запросе котировок признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора.

В Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать) предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках. Установленные правила оценки предложений должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

Установленный Обществом порядок сопоставления и оценки заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, свидетельствует о создании преимущественных условий для отдельных участников - плательщиков НДС по сравнению с участниками - не являющимися плательщиками НДС, что противоречит требованиям Закона о закупках.

Данная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020, Постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа от 11.12.2020 по делу № А59-1980/2020.

Таким образом, Заказчиком нарушен принцип равноправия участников закупок и неправомерно установлены начальная (максимальная) цена договора (различная для участников) и порядок оценки заявок. Довод жалобы нашел свое подтверждение.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя К. на действия Заказчика – ООО «Компания Энергия», при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки запасных частей для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32110257479) обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках, подпункта 5 пункта 12.2.1 Положения о закупке.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с отменой закупки.
4. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.