

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-433/2020

«21» декабря 2020г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в присутствии представителей:

- Заказчика – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» <...> (доверенность № 56 от 09.12.2020), <...> (доверенность № 64 от 15.12.2020);

- участника аукциона – ИП Сергеева М.Н., без участия иных представителей сторон, извещенных надлежащим образом,

рассмотрела жалобу ООО «Дельрус-Регион» (вх. № 01/3918 от 10.12.2020) на действия закупочной комиссии – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки расходных материалов для лаборатории для нужд медицинских учреждений г. Магадана и Магаданской области (реестровый номер извещения 32009675188).

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 нарушение порядка определения победителя аукциона.

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 Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. 13.11.2020 Заказчиком ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» на официальном сайте РФ zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки расходных материалов для лаборатории для нужд медицинских учреждений г. Магадана и Магаданской области (реестровый номер извещения 32009675188).

20.11.2020 – Заказчиком принято решение о внесении изменений в извещение. Извещение в действующей редакции размещено на сайте zakupki.gov.ru [20.11.2020](#).

Начальная (максимальная) цена договора - 4 857 500,00 (четыре миллиона восемьсот пятьдесят семь тысяч пятьсот) рублей 00 копеек, с учетом НДС.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 24.11.2020.

Дата и время рассмотрения первых частей заявок: 24.11.2020.

Дата и время проведения аукциона: 25.11.2020.

Место, дата и порядок рассмотрения предложений участников, вторых частей заявок и подведения итогов закупки, порядок подведения итогов электронного аукциона: 26.11.2020 в 03-00 (время МСК) по адресу: г. Магадан пер. 3-й Транспортный д.12.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 03.12.2020 на участие в аукционе поступило 5 (пять) заявок.

Из поступивших заявок соответствующими требованиям документации признаны три заявки участников.

Согласно протоколу сопоставления ценовых предложений в процедуре от 25.11.2020 по итогам сравнения ценовых предложений были получены следующие результаты:

№	Наименование участника	Ценовое предложение вне шага с НДС	Ценовое предложение вне шага без НДС	Ценовое предложение с НДС	Ценовое предложение без НДС	Ставка НДС,%	Дата и время регистрации заявок
516436	Участник №516436 (ООО «Дельрус-Регион»)	-	-	4 128 875.00	3 753 522.72	10%	25.11.2020 14:38:44
516839	Участник №516839 (ИП Сергеев М.Н.)	-	-	4 104 587.50	4 104 587.50	Без НДС	25.11.2020 14:39:48

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов

от 27.11.2020 закупочной Комиссией принято решение о допуске заявок участников ИП Сергеева М.Н. и ООО «Дельрус-Регион» к процедуре торгов.

По результатам подведения итогов первое место было присвоено заявке ИП Сергеева М.Н. с ценовым предложением 4 104 587.50 руб. Закупочной комиссией принято решение о заключении договора с ИП Сергеев М.Н., предложившим цену 4 104 587.50 руб.

2. 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 (далее - положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, Наблюдательным Советом ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг (протокол № 5 от 24.12.2018, с изменениями, утвержденными протоколом №7 от 04.06.2020).

Согласно п. 1.3.2. Положения конкурентные закупки осуществляются, в том числе, способом проведения открытого аукциона в электронной форме.

Согласно п. 3.7.8. Положения аукционная документация должна содержать сведения, предусмотренные п. 1.8. данного Положения.

Согласно п. 1.8.2. Положения в документации о закупке обязательно указываются:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в

соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе следующими правилами:

а) в описание предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

б) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) 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;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, место, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (ее этапов);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам,

соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) форма, порядок, дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками участников закупки, если закупкой предусмотрена процедура вскрытия конвертов;

13) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

14) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

15) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

16) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ;

17) место, дата и время проведения аукциона, порядок его проведения, величина понижения начальной (максимальной) цены договора («шаг аукциона») – если проводится аукцион.

Согласно доводу жалобы Закупочной Комиссией неправомерно принято решение о признании победителем ИП Сергеева М.Н.

Как указал Заявитель, им сделано ценовое предложение ниже цены, предложенной ИП Сергеевым М.Н. ИП Сергеев М.Н. выиграл торги с ценовым предложением в 4 104 587, 50 рублей без учета НДС, в то время, как ценовое предложение ООО «Дельрус-Регион» составило - **3 753 522,72 рублей без НДС**.

Из пояснений, представленных Заказчиком, следует, что аукционной документацией установлено, что Аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС (п.28). Также установлено, что Договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки, технического и ценового предложения аукционной заявки победителя. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения победителя без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения (п. 1 раздел 1.4). При этом Победителем аукциона в электронной форме признается участник аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену договора и заявка на участие в аукционе, в электронной форме которого соответствует требованиям настоящей документации об аукционе в электронной форме (п.19). Ввиду того, что договор по итогам закупки заключается по цене, включающей все налоги, выгодным является предложение с наиболее низкой окончательной ценой вне зависимости от применяемой участником Закупки системой налогообложения, как

не оказывающей никакого влияния на качество и полноту оказания услуг по договору.

Также Заказчик пояснил, что несмотря на то, что Заказчик имеет право на возмещение НДС, закупочная комиссия Заказчика провела в качестве единого базиса сравнение ценовых предложений участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством РФ, поскольку заявки участников не позволяют однозначно сделать вывод о наличии права заказчика применить налоговый вычет НДС.

Кроме того, Заказчик сообщил, что по итогам оказания услуги по закупке, хранению и доставке лекарственных препаратов, медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, экстремпоральных лекарственных форм медицинским учреждениям Заказчик возместит НДС по счет-фактуре, которая служит для принятия покупателем предъявленных сумм НДС к вычету в порядке, предусмотренном ст.ст. 171 и ст. 172 НК РФ (п.1 ст. 169 НК РФ).

На заседании Комиссии Заказчик в полном объеме поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что согласно пункту 3.10.2. Положения **«Аукцион проводится путем снижения** начальной (максимальной) цены договора (цены лота) **без учета НДС**, указанной в извещении о проведении аукциона, на «шаг аукциона», размер которого указан в извещении о проведении аукциона и в аукционной документации».

Победителем аукциона признается участник аукциона, предложивший наиболее низкую цену договора (п. 3.10.4. Положения).

Согласно пункту 10 части 1.1. раздела 1 документации **начальная (максимальная) цена договора составляет - 4 857 500,00 (четыре миллиона восемьсот пятьдесят семь тысяч пятьсот) рублей 00 копеек, с учетом НДС.**

В соответствии с пунктом 28 части 1.1 раздела 1 документации о закупке в аукционе могут участвовать только те участники закупки, которые допущены к участию в данной процедуре. Аукцион в электронной форме включает в себя порядок подачи его участниками предложений о цене договора с учетом требований аукционной документации. **Победителем аукциона признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора.**

Аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) **без учета НДС.**

Согласно пункту 29 части 1.1. раздела 1 документации "Шаг аукциона" устанавливается в размере от 0,5 процентов до 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона.

"шаг аукциона" составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота) **без учета НДС;**

- 2) снижение текущего минимального предложения о цене договора осуществляется на величину в пределах "шага аукциона";
- 3) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, равное ранее поданному этим участником предложению о цене договора или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю;
- 4) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах "шага аукциона";
- 5) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, в случае, если оно подано этим участником аукциона в электронной форме.

Согласно пункту 1 части 1.4 договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки, технического и ценового предложения аукционной заявки победителя. **Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения победителя без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.**

Учитывая указанные положения документации, не представляется возможным определить, каким образом будут сопоставляться ценовые предложения организаций с разными режимами налогообложения.

При этом, согласно пункту 19 части 1.1. раздела 1 документации после направления оператором электронной площадки информации о ценовых предложениях и вторых частей заявок участников закупки, комиссия по осуществлению закупок на основании результатов оценки заявок на участие в такой закупке присваивает каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды, содержащихся в них условий исполнения договора. **Заявке на участие в аукционе в электронной форме, в которой содержится наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер. Победителем аукциона в электронной форме признается участник аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену договора, и заявка на участие в аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям настоящей документации об аукционе в электронной форме, а каким образом определяется наиболее низкая цена договора (с учетом/без учета НДС) в документации не установлено.**

18 декабря 2020 года в Управление поступили письменные пояснения (вх. 01/4038) ИП Сергеева М.Н., признанного победителем рассматриваемого аукциона и предложившего цену договора 4 104 587, 50 руб. без НДС. ИП Сергеев М.Н. предложил цену договора без учета НДС так как находится на упрощенной системе налогообложения.

Как полагает ИП Сергеев М.Н., в связи с тем, что его ценовое предложение было ниже, чем предложение ООО «Дельрус - Регион», он правомерно признан

победителем данного аукциона.

Кроме того, ИП Сергеев М.Н. указал, что «в совокупности с условиями п. 13 раздела 1.1 Документации, определяющими понятие (состав) цена договора: «Все расходы должны быть включены в цену, в том числе расходы на доставку, страхование, уплату налогов, сборов и других обязательных платежей» и п. 1 раздела 1.4 Документации, устанавливающим, что стоимость договора определяется с учетом применяемой им системы налогообложения однозначно следует, что победителем должен быть признан участник аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену договора окончательную, с учетом НДС/УСН».

ИП Сергеев М.Н. считает, что выбор победителя аукциона без учета НДС нарушает положения действующего законодательства.

На заседании Комиссии ИП Сергеев М.Н. также пояснил, что в ходе торгов по данному электронному аукциону в личном кабинете, при подаче ценового предложения система предлагает выбрать является ли участник закупки плательщиком НДС (либо 10 %, либо 20 %). Если участник не является плательщиком НДС, то необходимо выбрать «БЕЗ НДС» и после подачи ценового предложения в системе отображается поданное участником ценовое предложение. В данном случае ценовое предложения ИП Сергеева М.Н. с учетом НДС и без учета НДС составило 4 104 587,50 рублей. ИП Сергеев М.Н. пояснил, что в данном случае он не имел возможности подать ценовое предложение ниже, так как "Шаг аукциона" установлен в размере от 0,5 процентов до 5 процентов от НМЦК и функционал площадки не позволял подать предложение ниже. Если участник является плательщиком НДС, что уместно в отношении ООО «ДЕЛЬРУС- РЕГИОН», то необходимо выбрать «С УЧЕТОМ НДС» (либо 10 %, либо 20 %) и после подачи ценового предложения в системе отображается поданное участником ценовое предложение. В данном случае ценовое предложения ООО «Дельрус-Регион» с учетом НДС 10 % составило 4 128 875, 00 рублей, без учета НДС составило 3 753 522, 72 рублей. Таким образом, как пояснил ИП Сергеев М.Н., ООО «ДЕЛЬРУС-РЕГИОН» в ходе торгов видел ценовые предложения, поданные ИП Сергеевым М.Н. с учетом НДС/без учета НДС, а также свои.

Таким образом, как следует из вышеизложенного, а именно из существа жалобы ООО «Дельрус-Регион» и пояснений ИП Сергеева М.Н., данные участники по - разному истолковали и восприняли положения документации в части порядка сопоставления ценовых предложений с разными режимами налогообложения, а именно каким образом Заказчик будет определять **наиболее низкую цену договора (с учетом/без учета НДС)**.

Заявитель полагал, что ценовые предложения будут сопоставляться Заказчиком без учета НДС и учитывая положения закупочной документации, оценив предложение своего конкурента - ИП Сергеева М.Н. (4 104 587, 50) полагал, что его предложению с ценой - 3 753 522, 72 будет присвоено 1 место, и он будет признан победителем аукциона.

Однако, Заказчик оценивал предложения с учетом НДС и заявке ООО «Дельрус-Регион» было присвоено 2 место, что и послужило основанием к подаче жалобы в антимонопольный орган.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 указанной статьи 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.

В целях обеспечения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции в документации о закупке должен быть установлен четкий порядок сопоставления ценовых предложений организаций в целях определения победителя.

Из положений рассматриваемой документации не представляется возможным достоверно определить, каким образом будут сопоставляться ценовые предложения организаций с разными режимами налогообложения, а именно с учетом или без учета НДС, что вводит участников закупки в заблуждение.

Таким образом, Комиссия установила в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в действиях закупочной комиссии Заказчика нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дельрус-Регион» на действия Закупочной Комиссии – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки расходных материалов для лаборатории для нужд медицинских учреждений г. Магадана и Магаданской области (реестровый номер извещения 32009675188) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика - ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава

Магаданской области» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Признать в действиях закупочной комиссии Заказчика - ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

5. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.