

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8533/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.06.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку и монтаж автоматической установки пожарной сигнализации, системы оповещения и управление эвакуацией людей при пожаре в помещениях по адресу: г. Москва, Старокирочный переулок, д.13, стр.1 (реестровый № 32312423541, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчик неправомерно оценил ценовое предложение Заявителя.

Как следует из содержания жалобы, Заявитель принял участие в аукционе и в ходе проведения аукциона им была предложена цена в размере 2 364 593,44 рублей (без учета НДС). Заявитель указывает, что проверка при подаче ценового предложения с учетом шага аукциона осуществлялась по полю ценовое предложение (без НДС) на основании указанного Заказчиком НМЦ (без НДС). Согласно информации о ходе торгов, размещенной на сайте оператора электронной торговой площадки (далее также — Оператор ЭТП), ценовое предложение Заявителя являлось лучшим из поступивших в ходе проведения процедуры аукциона.

Заявитель указывает, что он должен быть признан победителем аукциона, как участник, соответствующий установленным требованиям и предложивший наиболее низкую цену договора.

Вместе с тем 22.06.2023 на электронной торговой площадке был опубликован итоговый протокол участников Закупки, согласно которому победителем аукциона признано общество «.....» (ИНН: «.....»), а заявка Заявителя заняла 3 место. По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно оценил его заявку, что привело к неверному определению победителя Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 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.

В силу части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что в своей деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. КУТАФИНА (МГЮА)», утвержденным заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации "....." от 15.04.2022 (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В силу пунктов 13, 14 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В силу 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.

Комиссией установлено, что на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее также — ЕИС) и на официальном сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» 07.06.2023 было опубликовано извещение о проведении Закупки с реестровым № 32312423541.

Дата начала подачи заявок — 25.05.2023 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок - 16.06.2023 09:00 (МСК).

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 5 254 654,04 (Пять миллионов двести пятьдесят четыре тысячи шестьсот пятьдесят четыре) рубля 04 копейки, в том числе НДС 20 % 875 775,67 (Восемьсот семьдесят пять тысяч семьсот семьдесят пять) рублей 67 копеек.

Пунктом 7 Закупочной документации установлено, что ценовое предложение участника закупки не должно превышать начальную (максимальную) цену договора. В случае если для оценки и сопоставления заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме Заказчик использует критерий оценки и сопоставления заявок «Цена единицы товара, работы, услуги», предложение участника закупки о цене единицы товара, работы, услуги не должно превышать начальную (максимальную) цену единицы товара, работы, услуги. При этом такая цена должна включать в себя все налоги, сборы и иные обязательные платежи, подлежащие уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, а также все расходы Исполнителя (подрядчика, исполнителя), связанные с исполнением договора, в том числе расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин и других платежей.

Согласно пункту 18 Закупочной документации, Победителем открытого аукциона в электронной форме признается

участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора или в случае, если при проведении аукциона в электронной форме цена договора снижена до нуля и аукцион в электронной форме проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что победителем закупки признается участник, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением, и содержит наиболее низкую цену договора.

В Закупочной документации начальная (максимальная) цена договора установлена с учетом всех расходов, связанных с исполнением контракта, стоимости оборудования, стоимости поставки оборудования до места нахождения Заказчика, стоимости разгрузки оборудования на объекте, установки, монтажа, стоимости тары (упаковки), таможенных платежей, налогов и других обязательных платежей, затрат на гарантийное обслуживание, страхование, иные расходы Подрядчика, связанные с исполнением Договора.

В соответствии с пунктом 6 Информационной карты документации, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме направляется оператору электронной площадки адрес в сети Интернет: www.msp.roseltorg.ru.

Аукцион проводился в соответствии с Инструкцией Единой электронной торговой площадки «Использование базиса сравнения НДС в процедурах (участники субъекты МСП)» (далее также — Инструкция ЭТП).

Согласно Инструкции ЭТП, Заказчик в личном кабинете при формировании извещения о проведении процедуры закупки заполняет все необходимые сведения на вкладке «Общая информация», в том числе указывает признак – базис сравнения для ценовых предложений участников – с учетом или без учета НДС.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в личном кабинете при формировании извещения о проведении процедуры закупки обозначен базис сравнения для ценовых предложений участников «С НДС».

Согласно Инструкции ЭТП Заказчик определяет Победителя в соответствии с требованиями Документации о закупке и выбором ценового предложения, которое является выгодным с учетом базиса сравнения НДС.

Также как следует из Инструкции ЭТП в автоматически сформированном протоколе подведения итогов процедуры указывается полная информация о ценовых предложениях участников закупки с НДС и без НДС.

Комиссией установлено, что Заявителем была подана заявка на участие в Закупке № 1095668.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 20.06.2023 № 32312423541 участниками закупки были поданы следующие ценовые предложения:

№	Наименование участника	Дата и время регистрации заявки (МСК)	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 подачи ценовых предложений (МСК)
1083888	Участник №1083888	07.06.2023 15:18:40	-	-	2 390 866.72	2 390 866.72	Без НДС	20.06.2023 11:41:20
1085119	Участник №1085119	31.05.2023 11:12:57	-	-	5 070 741.08	5 070 741.08	Без НДС	20.06.2023 11:03:20
1095326	Участник №1095326	14.06.2023 19:00:13	-	-	4 760 715.98	3 967 263.32	20%	20.06.2023 11:13:32
1095383	Участник №1095383	14.06.2023 21:57:14	-	-	2 443 413.28	2 443 413.28	Без НДС	20.06.2023 11:40:36
1095668	Участник №1095668	15.06.2023 10:53:34	-	-	2 837 512.13	2 364 593.44	20%	20.06.2023 11:49:36

Как усматривается из представленных сведений, участниками Закупки являются, как плательщики НДС, так и участники, применяющие упрощенную систему налогообложения.

Заявитель является плательщиком НДС.

Согласно протоколу подведения итогов процедуры от 22.06.2023 № 32312423541, победителем Закупки признано общество «.....» с предложенной ценой 2 390 866.72 рублей (без НДС), участник «.....» с предложенной ценой 2 443 413.28 рублей (без учета НДС) занял второе место, Заявитель с предложенной ценой 2 364 593.44 рублей (без учета НДС) занял третье место.

Комиссия отмечает, что фактически договор с Заявителем, как с лицом находящимся на общей системе налогообложения, должен быть заключен по цене с учетом НДС, то есть, в размере 2 837 512.13 рублей.

Между тем, победитель Закупки, участник «.....» находится на упрощенной системе налогообложения, представил ценовое предложение в размере 2 390 866.72 рублей (без НДС), что является наиболее выгодным предложением для Заказчика.

Как было указано Комиссией ранее, в соответствии с Закупочной документацией победителем закупки признается

участник, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением и содержит наиболее низкую цену договора.

Комиссия, проанализировав положения Закона о закупках, Налогового кодекса Российской Федерации, указывает на отсутствие положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках.

Закон о закупках не содержит норм указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета НДС.

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 и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

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

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, а также в решениях Арбитражного суда города Москвы по делам №№ А40-212495/20, А40-45461/2021, А40-254872/20, А40-19759/2022, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам №№ А40-214462/20, А40-247662/20, А40-178780/2020, А40-230395/20, А40-4461/2021, А40-281675/21, постановлениях Арбитражного суда Московского округа по делам №№ А40-28330/2021, А40-68522/2021, Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 17.12.2021 № 305-ЭС21-24102 по делу № А40-107093/2020, от 17.01.2021 № 305-ЭС21-25880 по делу № А40-42974/2021, от 06.09.2022 № 305-ЭС22-15109 по делу № А40-145152/2021, от 25.11.2022 № 305-ЭС22-22824 по делу № А40-271366/21, от 19.01.2023 № 305-ЭС22-28015 по делу № А40-245935/2021 и др.

Из представленных материалов следует, что оценка заявок участников по критерию «Цена единицы товара, работы, услуги» осуществлена в полном соответствии с Закупочной документацией и Законом о закупках, то есть без предоставления преимуществ участнику, находящемуся на общей системе налогообложения.

В рассматриваемом случае, Комиссией установлено, что Заказчиком проведено сравнение ценовых предложений правомерно без «очищения» сумм от начисляемых налогов, что соответствует требованиям Закона о закупках и Документации.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя, Заявителем Комиссии не представлено.

Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при оценке заявок по критерию «Цена единицы товара, работы, услуги», в связи с чем, Комиссией принято решение о признании жалобы необоснованной.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации о Закупках, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки

необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.06.2023 № НП/26218/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.