

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №7-11/99

(027/10/18.1-1117/2022)

24 августа 2022 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: , членов Комиссии: ,

в отсутствии представителей от:

- заявителя - ООО «НПК «ХимАэроПроф» - уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие в заседании комиссии представителей не обеспечили, в том числе посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии представителей от:

- заказчика - ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» - Д.А. Аксенов по доверенности от 11.03.2022 №22/2022; Е.С. Тимченко по доверенности от 22.08.2022 №45/22,

рассмотрев жалобу ООО «НПК «ХимАэроПроф» на действия заказчика – ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку деселерометра электронного переносного (извещение №32211591422 от 02.08.2022), материалы дела №7-11/99 (027/10/18.1-1117/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «НПК «ХимАэроПроф» на действия заказчика – ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку деселерометра электронного переносного (извещение №32211591422 от 02.08.2022).

Из жалобы следует, что заказчиком неправомерно осуществлен выбор победителя закупки, поскольку предложенный победителем (ООО «Альтаир») товар не соответствует требованиям закупочной документации, а также заказчику необходимо указать (пересчитать) с учетом НДС 20% предложение ООО «Альтаир» о цене договора 500 000, 00 руб. без НДС (в связи с применением упрощенной системы налогообложения).

ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» представлены письменные пояснения от 22.08.2022 №13-11/1887 (вх. от 22.08.2022, №7/20229) в соответствии с которыми считает жалобу необоснованной в полном объеме. Относительно закупаемого товара электронного деселерометра заказчик пояснил следующее, в техническом задании не содержится указания на конкретную модель поставляемого товара, а представленные ООО «Альтаир» в составе заявки технические характеристики деселерометра ДЭ01 полностью соответствуют параметрам и характеристикам, указанным в техническом задании, к средствам замера коэффициента сцепления на взлетно-посадочной полосе (ВПП). Деселерометр ДЭ01 рекомендован к применению в качестве средства измерения коэффициента сцепления на

ВПП Федеральным агентством воздушного транспорта (Росавиация) письмом от 27.04.2022 №14806/04, а также внесен в Сборник аэронавигационной информации, как средство для измерения коэффициента сцепления на ВПП. Таким образом, у единой комиссии по осуществлению закупок отсутствовали основания для отклонения заявки ООО «Альтаир». Относительно сравнения ценовых предложений участников заказчик указал, что по данному вопросу придерживается равного подхода к оценке представленных участниками предложений и недопустимости установления различных формул подсчета значимости ценовых предложений, обеспечивающих преимущественные условия в закупке определенным участникам.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон 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 соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей

участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики обязаны исходить из принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны сведения: способ осуществления закупки (пункт 1); предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости) (пункт 3); 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 (пункт 5); порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки) (пункт 7).

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе: 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1); 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 (пункт 5); обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей (пункт 7).

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о 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.

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.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг ФПК «Аэропорты Дальнего Востока», утвержденного приказом от 20.12.2018 №638/од (далее – Положение), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно абзацу 1 статьи 30 Положения извещение о запросе котировок должно содержать, в том числе: сведения о предмете договора и его условиях, в том числе: количество поставляемого товара (объем выполняемой работы, оказываемой услуги); краткое описание предмета закупки; место поставки товара (выполнения работы, оказания услуги); сведения начальной (максимальной) цене договора (пункт 2); сведения о закупке: способ закупки; дата начала, дата и время окончания подачи заявок; порядок подачи заявок; порядок подведения итогов электронного запроса котировок и каждого этапа (пункт 3); форму заявки на участие в запросе котировок: данные об участнике закупки; согласие участника исполнить условия договора; сведения о товаре (работе, услуге); предложение о цене договора (пункт 4).

В силу абзаца 5 статьи 30 Положения к извещению должен прилагаться проект договора, заключаемого по результатам проведения запроса котировок, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке. Содержание проекта договора определяется, в частности, исходя по потребности заказчика, требований положения, извещения, Закона №223-ФЗ, Гражданского кодекса РФ, Налогового кодекса РФ.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 32 Положения при выявлении участников электронного запроса котировок и определения победителя оформляется итоговый протокол. В итоговом протоколе обязательно включается информация, указанная в ч. 13, 14 статьи 3.2 Закона №223-ФЗ.

02.08.2022 на сайте www.zakupki.gov.ru и на сайте www.fts-tender.ru опубликовано извещение о проведении запроса котировок, проект договора, техническое задание, форма заявки, обоснование НМЦД.

Согласно извещению: Начальная (максимальная) цена договора - 600 000, 00 руб. Срок подачи заявок – с 02.08.2022 по 10.08.2022 10:00. Дата подведения итогов – 10.08.2022.

В Техническом задании установлено описание объекта закупки, требование назначения и основные функции деселерометра электронного переносного.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок №2465485 от 10.08.2022 по окончании срока подачи заявок на участие в запросе котировок подано 2 заявки. Победителем признан ООО «Альтаир» с ценовым предложением 500 000, 00 рублей.

Согласно заявке №2 ООО «Альтаир» предложение о цене договора составило 500 000, 00 рублей, НДС не облагается (участник находится на упрощенной системе налогообложения), к поставке предложен товар - деселерометр электронный переносной ДЭ01 в количестве 2 штук, цена за единицу товара 250 000, 00 рублей.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее, согласно заявке ООО «Альтаир», участником предложен деселерометр электронный переносной ДЭ01 с характеристиками, соответствующими требованиям Технического задания.

При этом согласно п. 6.1 проекта договора приемка товара включает в себя проверку товара на соответствие требованиям настоящего договора.

Вместе с тем, согласно п. 6.3.2 проекта договора при обнаружении в ходе приемки товара ненадлежащего качества Стороны составляют и подписывают акт об обнаружении товара ненадлежащего качества. Поставщик обязуется своими силами и за свой счет заменить товар ненадлежащего качества в течение дня составления совместного акта. Расходы, связанные с возвратом товара ненадлежащего качества, осуществляются за счет средств Поставщика.

В соответствии с п. 6.3.3 проекта договора товар, не соответствующий по качеству условиям настоящего договора, считается не поставленным.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Альтаир» в заявке подтверждено соответствие товара требованиям заказчика, указаны его характеристики. При этом согласно п. 6.1 проекта договора проверка товара на соответствие осуществляется при его приемке, следовательно, при рассмотрении поданной заявки невозможно сделать вывод о несоответствии товара, предложенного участником №2, основания для отклонения заявки ООО «Альтаир» у единой комиссии заказчика отсутствовали. Довод заявителя в данной части признается не обоснованным.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев, довод заявителя относительно оценки ценовых предложений участников запроса котировок отмечает следующее.

Из положений главы 21 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) следует, что налог на добавленную стоимость представляет собой изъятие в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между суммами налога, полученного исходя из стоимости реализованных товаров (услуг), и суммами налога, уплаченного поставщику за данные товары (услуги).

Согласно пункту 1 статьи 143 НК РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются: организации, индивидуальные предприниматели, лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, определяемые в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле.

В соответствии с пунктом 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения признаются следующие операции:

1) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В целях настоящей главы передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

2) передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

3) выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления;

4) ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией.

В силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено данной статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 Кодекса, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения в них налога.

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4, 5 и 5.1 статьи 161 настоящего Кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю

этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Согласно статье 346.11 НК РФ индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 Кодекса.

Законом о защите конкуренции и Законом о закупках установлены принципы, устанавливающие равные условия для всех участников закупки. В свою очередь, ранжирование участников торгов по применяемой ими системе налогообложения является неправомерным, так как не находится в сфере гражданско-правовых отношений, а относится к публичной сфере деятельности.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Системное толкование приведенных положений законодательства о закупках позволяет прийти к выводу о том, что при формулировании условий закупочной документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

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 привести к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данные требования законодательства согласуются с тем, что предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, 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.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что победителем запроса котировок обоснованно выбран участник №2 (ООО «Альтаир»), как участник, предложивший наименьшее ценовое предложение в данной закупочной процедуре.

На основании изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы, в действиях заказчика нарушений не установлено.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении

жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НПК «ХимАэроПроф» на действия заказчика – ФКП «Аэропорты Дальнего Востока» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку деселерометра электронного переносного (извещение №32211591422 от 02.08.2022) - **необоснованной.**

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.