РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-627/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 23.04.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 28.04.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» – врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» – главный специалист-эксперт отдела Управления;

«_____» – эксперт отдела Управления;

в присутствии представителей Заявителя посредством ВКС;

в присутствии представителей Заказчика посредством ВКС;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 16.04.2021 № 3231-ЭП/21, повторно № 3243-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «ГК «Северавтодор» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку металлополимерного пешеходного ограждения для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110134895, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба (вх. от 16.04.2021 № 3231-ЭП/21) «_____» (далее – Заявитель) на действия АО «ГК «Северавтодор» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку металлополимерного пешеходного ограждения для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110134895.

Заявитель обжалует положения документации о закупке.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в следующих случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 23.04.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В своих письменных возражениях Заказчик сообщил, что с доводами Жалобы не согласен, в удовлетворении требований Заявителя просит отказать.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регулируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в АО «ГК «Северавтодор» (далее — Положение о закупке). Положение о закупке утверждено Решением Совета директоров АО «ГК «Свеверавтодор»

(протокол от 27.12.2018 № 12/2018).

29.03.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110134895 о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно извещению о закупке установлены следующие сроки:

дата начала срока подачи заявок: 29.03.2021 (мск+2);

дата и время окончания подачи заявок: 19.04.2021 в 10:00 (мск+2);

дата подведения итогов: 21.04.2021 (мск+2).

Заказчик обратился в Ханты-Мансийское УФАС России с жалобой на действия Заказчика 16.04.2021, то есть до окончания срока подачи заявок.

Заявитель обжалует положения закупочной документации в части порядка оценки ценовых предложений участников путем приведения цен к единому базису. По мнению Заявителя, такой порядок является неправомерным, поскольку 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. Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен, считает положения документации о закупке правомерными и обоснованными по основаниям, изложенным в письменных возражениях на Жалобу.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Заказчик относится к хозяйственным обществам, в уставном капитале которых доля участия субъекта Российской Федерации в совокупности превышает пятьдесят процентов, поэтому на него распространяются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, установленные Законом о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Статьей 2 Закона о закупках установлено, что Заказчик должен руководствоваться Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным Положением о закупке.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Согласно пункту 3.2.4 Положения о закупках выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок может осуществляться, если предметом закупки является поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, стоимость которой не превышает 15 000 000 (пятнадцать миллионов) рублей (с учетом НДС), а также существует функционирующий рынок товаров (работ, услуг), которые можно сравнить по цене без использования дополнительных критериев и использовать только в случаях, когда использовать другие способы закупок невозможно или нецелесообразно.

Подпунктом 8 пункта 11.2 Положения о закупках предусмотрено, что извещение о проведении запроса котировок должно содержать порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

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.

В пункте 7 Извещения от 29.03.2021 № 45 о проведении запроса котировок в электронной форме установлено:

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 2 705 364 (Два миллиона семьсот пять тысяч триста шестьдесят четыре) рубля 82 копейки с учётом НДС. 2 254 4 70 (Два миллиона двести пятьдесят четыре тысячи четыреста семьдесят) рублей 68 копеек без НДС.

Начальная (максимальная) цена единицы товара (в целях применения приоритета в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 №925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами»): в соответствии с Приложением №1.1. к извещению о закупке.

В начальную (максимальную) цену включены: с учетом стоимости Товара, оформления необходимой документации, транспортных расходов, связанных с доставкой Товара Покупателю в адрес поставки Товара согласно Приложению №1 к Договору, уплаты обязательных налогов и сборов, расходов, связанных с погрузкой Товара, уплаты таможенных пошлин, страхования, непредвиденных расходов Поставщика.

Обязанность указания участником закупки цены предложения без учёта определённых налогов или иных составляющих: Участник закупки обязан указать в заявке цену предложения с НДС с указанием суммы НДС, если такой участник является плательщиком НДС. В случае если Участник не является плательщиком НДС, он указывает цену предложения без НДС и сведения о причинах освобождения от уплаты НДС.

В качестве сравнения цен при проведении оценки и сопоставления заявок Участников

используются цены, предложенные Участниками закупки без учета НДС.

В соответствии с пунктом 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Таким образом, заказчик вправе самостоятельно определять порядок формирования цены договора, в том числе необходимость учета при формировании цены договора налога на добавленную стоимость.

Документацией о закупке предусмотрена форма котировочной заявки, в которой каждый участник указывает ценовой предложение без НДС, а также цену с НДС, если участник является плательщиком НДС. Соответственно, Заказчик не производит каких-либо вычетов из ценовых предложений участников.

Заказчик пояснил, что при подаче ценового предложения на электронно-торговой площадке участники закупки указывают предлагаемую цену в соответствии с применяемой системой налогообложения.

Как следует из представленных материалов, Заявитель не подавал заявку на участие в запросе котировок, не является участником закупки.

Применение Заказчиком базиса сравнения ценовых предложений не запрещено Законом о закупках и не противоречит Положению о закупках.

Кроме того, в Письме Минэкономразвития России от 17.02.2016 № ОГ-Д28-2554 указано, что при сопоставлении и оценке заявок при проведении закупки заказчик вправе определить в положении и установить в документации правила применения налогового вычета НДС в отношении приобретаемой продукции. В качестве единого базиса сравнения ценовых предложений могут использоваться цены предложений участников без учета НДС.

Аналогичная позиция в части учета НДС при формировании цены договора и сравнении ценовых предложений участников закупки указана в письме Министерства экономического развития РФ от 28.04.2016 № Д28и-1114.

Таким образом, требования, установленные в извещении о проведении запроса котировок, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу «_____» (вх. от 16.04.2021 № 3231-ЭП/21, повторно № 3243-ЭП/21) на действия Заказчика АО «ГК «Северавтодор» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку металлополимерного пешеходного ограждения для Филиала №3 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110134895, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии «_____»

Члены Комиссии: «_____»

«_____»