

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

01 июня 2021 года г. Сыктывкар № 01-122/3953

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства в составе: «...» (далее – Комиссия), рассмотрев жалобу № 011/07/3-354/2021 индивидуального предпринимателя «...» (далее также заявитель) исх. № 191-21 от 21.05.2021 (вх. № 2583Э от 21.05.2021) в отношении АО «Коми коммунальные технологии» (далее также заказчик), касающуюся нарушений Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при организации, проведении закупки в форме запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, наименование закупки - поставка электротехнической продукции, номер извещения 32110234786 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – жалоба, закупка, ЕИС), в присутствии на заседании:

«...» – представителя индивидуального предпринимателя «...» по доверенности (при ее участии посредством видеоконференц-связи);

«...» – представителя АО «Коми коммунальные технологии» по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Заявителем указано на несоответствие извещения о проведении закупки требованиям Закона о закупках, необоснованное отклонение его заявки, указано на нарушение Закона о закупках. Заявитель просит выдать заказчику предписание об отмене протоколов и пересмотре заявок.

АО «Коми коммунальные технологии» явилось заказчиком и организатором закупки. Закупка проводилась на электронной площадке РТС-тендер на сайте <https://www.rts-tender.ru/> (в разделе для закупок 223-ФЗ).

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной

закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

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

По 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 ЕИС 27.04.2021 размещено извещение о проведении закупки, утвержденное генеральным директором заказчика 26.04.2021, и документы к нему. В извещении сведения о начальной (максимальной) цене договора указаны следующим образом (пункт 2.5 раздела 2 «Информационная карта»):

2 730 000 (Два миллиона семьсот тридцать тысяч) руб. 00 коп., в т.ч. НДС 20%,

2 275 000 (Два миллиона двести семьдесят пять тысяч) руб.00 коп., без учета НДС*.

**Для предприятий, применяющих упрощенную систему налогообложения, которые не являются плательщиками НДС согласно п. 2 ст. 346.11 НК РФ, начальная (максимальная) цена Договора снижается на сумму НДС. Цена без учета НДС является начальной (максимальной) ценой для Участников закупки, применяющих УСНО.*

Цена договора включает все расходы, связанные с хранением и страховкой товара, работ, услуг, расходы на уплату налогов, таможенных пошлин и иных обязательных платежей, накладные расходы, требования и условия, сформированные в извещении, документации и договоре, наличие финансовых, технических, организационных возможностей для выполнения обязательств по договору.

Участник представляет цену, которая должна оставаться неизменной в течение всего срока исполнения договора.

Единый базис сравнения ценовых предложений – минимальная цена заявки без НДС.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не следует из положений пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках. Из буквального толкования части 20 статьи 3.2, части 9 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в

извещении о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе котировок признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках требования к закупке, к порядку подготовки и проведения процедур закупки и условиям их применения, устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке. При этом данное осуществляется заказчиками не произвольно, а с учетом предусмотренных частью 1 статьи 3 названного Закона о закупках принципов закупочной деятельности и при соблюдении запретов и ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать либо увеличивать) 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 заявок должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

В рассматриваемом случае, установленный заказчиком при проведении закупки 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.

В данном случае применение спорного положения извещения о закупке фактически приводит к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим общую систему налогообложения, вопреки указанному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону уменьшения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Аналогичные выводы содержатся в судебных решениях – определении Верховного

суда Российской Федерации № 307-ЭС20-21065 от 23.04.2021 по делу № А56-75118/2019, постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020.

В этой части жалоба является обоснованной.

В указанных выше действиях заказчика при указании в извещении о закупке двух начальных (максимальных) цен договора имеется нарушение пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках, при установлении в извещении о закупке положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС, имеется нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В части отклонения закупочной комиссией заказчика заявки заявителя Комиссия Коми УФАС России установила следующее.

По пункту 11.6.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Коми коммунальные технологии» (далее – Положение о закупках), утвержденного 23.03.2021, размещенного в ЕИС, заявка участника закупки отклоняется комиссией по осуществлению закупок при рассмотрении, оценке и сопоставления заявок в следующих случаях, в том числе:

7) в случае, если заявка на участие в закупке содержит превышение НМЦ, начальной (максимальной) цены единицы продукции. При этом заявка такого участника на соответствие остальным критериям отбора может не рассматриваться, и информация об этом указывается в соответствующем протоколе.

По пункту 11.6.3 Положения о закупках комиссия по осуществлению закупок проверяет участников закупки на соответствие требованиям установленным заказчиком, рассматривает заявки, поданные на участие в запросе котировок в электронной форме на предмет их соответствия требованиям извещения о проведении запроса котировок.

Аналогичные положения по рассмотрению заявок при проведении закупки содержатся в извещении о проведении закупки.

По пункту 5.2 раздела I извещения комиссия по закупкам проверяет участников запроса котировок на соответствие требованиям установленным Заказчиком, рассматривает заявки, поданные на участие в запросе котировок на предмет их соответствия требованиям Извещения о проведении запроса котировок.

По пункту 6.2 раздела I извещения заявка участника запроса котировок отклоняется комиссией по закупкам при рассмотрении в следующих случаях, в том числе:

7) в случае, если заявка на участие в запросе котировок содержит превышение НМЦ, начальной (максимальной) цены единицы продукции. При этом заявка такого участника на соответствие остальным критериям отбора не рассматривается, и информация об этом указывается в соответствующем протоколе.

Как следует из заявки заявителя заявитель применяет упрощенную систему налогообложения, не является плательщиком НДС.

Исходя из пункта 2.5 раздела I извещения цена договора в его заявке не должна была превышать 2275000 руб. Однако, предложенная им цена в ценовом предложении в составе заявки превысила данную цену и составила 2650000 руб.

На основании подпункта 7 пункта 6.2 раздела I извещения, подпункта 7 пункта 11.6.5 Положения о закупках заявка заявителя была отклонена – в связи с превышением цены предложения начальной (максимальной) цены договора. Указанное отражено в итоговом протоколе от 19.05.2021.

Заявка заявителя закупочной комиссией заказчика отклонена в соответствии с требованиями Положения о закупках и извещения.

В этой части жалоба является необоснованной.

При рассмотрении жалобы выявлено нарушение заказчиком положений Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

По вопросу о выдаче предписания Комиссия Коми УФАС России отмечает следующее.

На участие в закупке подано 2 заявки – от заявителя с ценой предложений 2650000 руб. и от ООО «ЭТК-Парма» с ценой предложения 2580875,32 руб.

Как следует из извещения победителем определяется лицо, предложившее наименьшую цену. Цена без НДС, предложенная заявителем, превышает цену с НДС, предложенную ООО «ЭТК-Парма». Даже в случае сопоставления и оценки заявок этих двух участников без учета положений извещения о сравнении цен без НДС победителем было бы определено ООО «ЭТК-Парма».

Таким образом, отмена итогового протокола, повторное рассмотрение заявок не привело бы к восстановлению прав заявителя. С учетом изложенного предписание не выдается.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу в части нарушения АО «Коми коммунальные технологии»

содержания извещения о закупке требованиям Закона о закупках обоснованной.

2. Признать АО «Коми коммунальные технологии» нарушившим пункт 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках при указании в пункте 2.5 раздела II извещения о закупке двух начальных (максимальных) цен договора, пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках при установлении в пункте 2.5 раздела II извещении о закупке положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС.
3. Признать жалобу в части неправомерного отклонения заявки заявителя необоснованной.
4. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

Решение может быть обжаловано в суд в течение трех месяцев со дня его принятия.