

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2855/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
24.02.2021 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Сибресурс», АО «РКС-Менеджмент»,

рассмотрев жалобу ООО «Сибресурс» (далее также — Заявитель) на действия АО «РКС-Менеджмент» (далее также — Заказчик) при проведении совместного запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов (коагулянтов) в период с 01.04.2021 по 31.03.2022, № закупки РКСМ-1 152 (реестровый № 32109984514) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации.

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.

Из жалобы следует, что Заявитель считает неправомерным установленный заказчиком порядок оценки, предусматривающий сравнение ценовых предложений участников без НДС, что, как следствие, ведет к заключению договора по иной цене.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Соответствующие положения установлены Заказчиком в приложении № 5 к Закупочной документации. Единственным критерием оценки является цена договора и оценка производится следующим образом:

Оценивается цена договора без НДС, предложенная участником в заявке.

Количество баллов, присуждаемых участнику i по критерию оценки "цена договора" ($Ц1i$), определяется по формуле:

$$Ц1i = v1 \times Ц \text{ min} / Цi$$

где:

$v1$ - вес критерия 1.

$Ц \text{ min}$ - минимально предложенная цена договора из предложений участников.

$Цi$ - Цена договора, предложенная участником i в заявке.

Итоговый балл заявки участника i вычисляется по критерию оценки заявки:

$$Bi = Ц1i$$

где:

В_і - итоговый рейтинг і - й заявки;

С_і - итоговое количество баллов участника і по критерию 1 «цена договора, предложенная участником в заявке»;

Победителем признается участник закупки, заявке которого присвоен высший балл.

В случае, если по итогам оценки двум или нескольким участникам присвоен одинаковый балл, Победителем объявляется тот участник, чья заявка была подана ранее остальных.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что возможность указания в Закупочной документации цены без НДС предусмотрена пунктом 2.14 Положения о закупках Заказчика. Также Заказчик считает, что вправе сравнивать ценовые предложения участников без НДС в случае, когда такие ценовые предложение представлены самими участниками, а не произведены на основе расчета Заказчиком путем вычета суммы НДС.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически в связи с тем, что частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Оценка и сопоставление заявок осуществляется по цене без учета НДС, однако, фактически в проект договора, подлежит включению цена, предложенная победителем запроса котировок в заявке на участие в конкурентной процедуре. Таким образом, заключение договора (в случае признания победителем лица, не находящегося на упрощенной системе налогообложения) будет производиться по цене, отличной от той, которая принималась во внимание Заказчиком при определении победителя.

Следовательно при оспариваемом порядке оценки, лицо, находящееся на упрощенной системе налогообложения, вынуждено заключить договор по более низкой цене, чем лица, находящиеся на общей системе налогообложения в случае намерения конкурировать с такими лицами .

Однако ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающем их занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками косвенного налога.

Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках. Напротив, Закон о закупках в ст. 3 определил базовые принципы, которыми должны руководствоваться заказчики при осуществлении закупок, а именно равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В свою очередь 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.

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, 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.

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. 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.

Доводы Заказчика об обратном, по существу сводятся к несогласию с позицией Заявителя и основаны на праве установления такого порядка оценки в Положении о закупках Заказчика. Однако установление в Положении о закупках такого права не может свидетельствовать о правомерности проведения оспариваемой закупки, в том числе в связи с тем, что указанная норма предоставляет Заказчику право на установления соответствующих положений, но не предписывает соответствующую обязанность. При этом доводов и доказательств, подтверждающих отсутствие дискриминации по отношению к различным категориям налогоплательщиков, Заказчиком не представлено, а Комиссией не установлено.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок, что не соответствует принципам, провозглашенным в части 1 статьи 3 Закона о закупках, и признает жалобу обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибресурс» (ИНН 5403025455 ОГРН 1165476206521) на действия АО «РКС-Менеджмент» (ИНН 7704838722 ОГРН 1137746551502) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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