Резолютивная часть решения оглашена - 17 марта 2023 года

Решение в полном объеме изготовлено - 22 марта 2023 года г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

при ведении аудиозаписи заседания, с участием представителей от акционерного общества «Костромское ДЭП» (далее – Заказчик; АО «Костромское ДЭП») и представителя от общества с ограниченной ответственностью «Диацент» (далее - Заявитель; ООО «Диацент»), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика, при проведении закупки № 32312091999 «Поставка оборудования для лаборатории», в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования настоящего Федерального закона 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.

Общие принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг установлены в статье 3 Закона о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется 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) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) 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;

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

5) 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;

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

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В силу статьи 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований названного Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

Согласно материалам дела, 06.02.2023 г. на официальном сайте в сети Интернет http://www.zakupki.gov.ru в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещено извещение № 32312091999 о проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП, на поставку оборудования для лаборатории.

Начальная (максимальная) цена договора: 840 343,00 руб.

Заказчик: АО «Костромское ДЭП».

В адрес Костромское УФАС России поступила жалоба ООО «Диацент».

Заявитель не согласен с результатами проведения закупки №32312091999, считает выбор победителя по результатам проведения закупки необоснованным.

Заявитель в своей жалобе указывает, что в соответствии с подпунктом 2 пункта 21.15 Положения Извещения о проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП на право заключения договора на поставку оборудования для лаборатории (Форма предложения) Победителем в проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП признается участник процедуры закупки, подавший предложение, которое отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП в котором указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг. При предложении наиболее низкой цены товаров, работ, услуг несколькими участниками процедуры закупки победителем в проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП признается участник процедуры закупки, предложение которого поступила ранее предложений других участников процедуры закупки.

При этом в Извещении Заказчиком не установлены требования к участникам закупки о применяемой участником закупки системе налогообложения (УСН либо ОСН).

Цена предложения ООО «Диацент» составила 797 460,00 руб., без НДС, цена предложения ИП Колесниковой Ю.М. составила 840 343,00 с НДС.

Таким образом, цена предложения ООО «Диацент» составила меньшую стоимость поставки оборудования, однако победителем необоснованно и неправомерно признана ИП Колесникова Ю.М.

Заказчик с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

В материалы дела представлены пояснения, согласно которым Заказчик указывает, что по результатам проведения закупки победителем признана ИП Колесникова Ю.М. ценовое предложение 840343 руб. (НДС 20 % в том числе) и 22 февраля 2023 года подписан договор поставки.

В соответствии с условиями закупки НМЦК (начальная максимальная цена

контракта) составляет 840343,00 руб. В соответствии с п. 7 Извещения о закупке: Цена Договора включает в себя общую стоимость поставляемого Товара, оплачиваемую Заказчиком за полное выполнение Поставщиком своих обязательств по поставке Товара, оказание сопутствующих поставке услуг, расходы на реализацию гарантийных обязательств, а также, стоимость упаковки, маркировки, стоимость погрузочно -разгрузочных работ, страхования, транспортные расходы, налоги и иные обязательные платежи.

В п. 15, ст. 49.2 Раздела 9 Положения о закупках АО «Костромское ДЭП» предусмотрено, что победителем в проведении запроса цен признается участник, подавший заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении и документации о проведении запроса цен и в которой указаны наиболее удовлетворяющие условия договора. При предложении наиболее удовлетворяющих условий договора несколькими участниками, победителем в проведении запроса цен признается участник по решению Заказчика.

Ценовое предложение ИП Колесниковой Ю.М. для АО «Костромское ДЭП» является более экономически выгодное, так как при заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекса РФ Заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени. В связи с этим значительно снизятся затраты предприятия, т.к. АО «Костромское ДЭП» применяет Общую систему налогообложения (ОСНО).

Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев довод жалобы, изучив представленные материалы и документы, нормативные правовые акты 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Возможность осуществления заказчиками закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предусмотрена частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках, при условии соблюдения требований, установленных, в частности, статьей 3.6 Закона о закупках.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Указанная позиция также согласуется с позицией отраженной в Письме ФАС России от 27.02.2019 № 17/15158/19.

В силу части 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

При этом в соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Согласно пункту 1 статьи 49.2. Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Костромское дорожно-эксплуатационное предприятие», утвержденного председателем совета директоров от 17.08.2022 года (далее – Положение о закупках), под запросом цен понимается неконкурентный торговый способ закупки, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения извещения о проведении запроса цен в источниках информации по выбору заказчика, и в котором победителем комиссия признает участника, наиболее полно соответствующего всем требованиям извещения о проведении запроса цен и предложившего наиболее удовлетворяющие условия договора. Запрос цен проводится на основании пункта 3 статьи 3 закона № 223 ФЗ.

В соответствии с пунктом 15 статьи 49.2 Положения о закупках, победителем в проведении запроса цен признается участник, подавший заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении и документации о проведении запроса цен и в которой указаны наиболее удовлетворяющие условия договора. При предложении наиболее удовлетворяющих условий договора несколькими участниками, победителем в проведении запроса цен признается участник по решению заказчика.

Вместе с тем, в подпункте 2 пункта 21.15 Положения Извещения о проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП победителем в проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП признается участник процедуры закупки, подавший предложение, которое отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП в котором указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг. При предложении наиболее низкой цены товаров, работ, услуг несколькими участниками процедуры закупки победителем в проведении неконкурентной электронной закупки среди СМСП признается участник процедуры закупки, предложение которого поступила ранее предложений других участников процедуры закупки.

Согласно решению (протоколу) подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 32312091999-01 от 10.02.2023 поданы на участие и признаны соответствующим требованиям закупки 2 заявки.

В рамках указанной закупки было подано две заявки на участие:

- ИП Колесникова Ю.М., ценовое предложение 840 343,00 руб., с НДС

- ООО «Диацент», ценовое предложение 797 460,00 руб., без НДС.

По результатам проведения закупки на поставку оборудования для лаборатории для нужд Акционерного общества «Костромское дорожно-эксплуатационное предприятие» (закупка №32312091999) победителем признана ИП Колесникова Ю.М.

В ходе рассмотрения жалобы Заказчик пояснил, что при рассмотрении и оценки предложений участников закупки руководствовался нормами Положения о закупках. Наиболее низкая цена в рассматриваемой ситуации является цена, которая в соответствии с требованием, установленным в извещении, а в частности пункте 7 Положения Извещения о закупке включает в себя общую стоимость поставляемого Товара, оплачиваемую Заказчиком за полное выполнение Поставщиком своих обязательств по поставке Товара, оказание сопутствующих поставке услуг, расходы на реализацию гарантийных обязательств, а также, стоимость упаковки, маркировки, стоимость погрузочно-разгрузочных работ, страхования, транспортные расходы, налоги и иные обязательные платежи. Таким образом ценовое предложение ИП Колесниковой Ю.М. в размере 840343 руб. (НДС 20 % в том числе), является для АО «Костромское ДЭП» наиболее низкой с учетом положения п. 7 Извещения о закупке.

Изучив документы и сведения, представленные на заседании Комиссии, Комиссия Костромского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя о необоснованности и неправомерности определения победителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении указанной жалобы Комиссия Костромского УФАС России установила наличие признаков административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку действия Заказчика в части установления информация об определении победителя в Положении Извещения о закупке не соответствуют Положению о

закупке и вводят участников в заблуждение, что противоречит требованиям Закона о закупках. При этом, несоблюдение предусмотренные законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации нарушает в том числе принцип информационной открытости закупки, которым должен руководствоваться заказчик при закупке товаров, работ, услуг, и установленный в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Диацент» необоснованной.

2. Передать материалы по делу № 044/07/3-117/2023 соответствующему должностному лицу отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.