

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-477/2022

«29» апреля 2022 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

при рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> представителя КузГТУ (доверенность от 27.04.2021 № 01-1562);
- <...>. представителя КузГТУ (доверенность от 27.04.2021 № 01-1560);
- <...>. представителя КузГТУ (доверенность от 27.04.2021 № 01-1558);
- <...> представителя КузГТУ (доверенность от 27.04.2021 № 01-1561);
- <...> представителя КузГТУ (доверенность от 27.04.2021 № 01-1559),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ИП. и материалы жалобы № 042/07/3-477/2022,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ИП (Заявитель) на действия заказчика Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» (далее – Заказчик, КузГТУ) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на текущий ремонт читального зала библиотеки учебного корпуса №5, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32211285241 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно снизил поданное ценовое предложение с 272 000 руб. (НДС не облагается) до 260 372 руб. (НДС не облагается) и направил проект договора для подписания без указания причин.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 22.04.2022 № 05/935э рассмотрение жалобы № 042/07/3-477/2022 с использованием систем видеоконференцсвязи было назначено на 29.04.2022 г. на 11 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

25.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России от Заявителя поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие заявителя.

27.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России от Заказчика поступили пояснения по существу жалобы с приложением документов (исх. от 27.04.2022 № 110).

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснила, что с доводами жалобы не согласна, считают действия Заказчика правомерными, а отказ в принятии протокола разногласий Заявителя в части применения понижающего коэффициента, который применяется к каждой строке локального сметного расчета, в том числе и к строке «Компенсация НДС при упрощенной системе налогообложения $(МАТ+ОБ+(ЭМ-ЗПМ)+НР*0,1712+СП*0,15)*0,2$ ». Подробно пояснения изложены в отзыве на жалобу.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-477/2022, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» (далее – Положение), в редакции от 29.06.2021, действующей на момент размещения извещения о проведении запроса котировок, которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

05.04.2022 Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на текущий ремонт читального зала библиотеки учебного корпуса №5 (далее – Извещение).

В соответствии с п. 6 Извещения определена начальная (максимальная) цена договора: 282 980 (двести восемьдесят две тысячи девятьсот восемьдесят) рублей 00 копеек.

Цена договора, заключаемого с победителем запроса котировок, не являющимся плательщиком НДС, будет определяться без учета НДС, но с учетом применяемой таким победителем запроса котировок системы налогообложения.

При формировании проекта договора с победителем запроса котировок, применяющим УСН, в локальном сметном расчете из начальной (максимальной) цены договора будет исключена строка «НДС 20 %», вместо строки «НДС 20 %» применена строка «Компенсация НДС при упрощенной системе налогообложения $(МАТ+ОБ+(ЭМ-ЗПМ)+НР*0,1712+СП*0,15)*0,2$ ». При этом также сумма, подлежащая оплате победителю запроса котировок по условиям договора, будет определяться путем умножения стоимости фактически выполненных и принятых Заказчиком работ в соответствии с локальными сметными расчетами, на понижающий коэффициент, который применяется к каждой строке локального сметного расчета, в том числе и к строке «Компенсация НДС при упрощенной системе налогообложения $(МАТ+ОБ+(ЭМ-ЗПМ)+НР*0,1712+СП*0,15)*0,2$ ».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок от 13.04.2022 подана одна заявка, которая признана соответствующей требованиям,

с ценовым предложением 272 000 руб. с НДС.

Согласно представленной заявки ИП на участие в запросе котировок цена договора составила 272 000 руб. 00 коп, НДС не облагается в соответствии с ст. 346.11 главы 26.2 Налогового кодекса РФ, цена выполнения раб бот (цена договора), включает все расходы, налоги и сборы, связанные с исполнением договора.

Согласно п. 2. ст. 2 Закона о закупках установлено, что 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Аналогичные требования установлены пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках к информации о начальной (максимальной) цене для документации о конкурентной закупке.

В силу пункта 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках должен быть указан порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

При системном анализе толкования указанных норм Закона о закупках Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения. В вышеуказанном законе, как и в налоговом законодательстве не предусмотрена возможность изменения цены закупки в зависимости от применяемой системы налогообложения. Иное предоставляло бы преимущества отдельным участникам закупки.

Наличие у одних поставщиков обязанности по уплате НДС, а у других ее отсутствие - предпринимательский риск лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения.

Таким образом, контракт должен заключаться заказчиком по цене победителя запроса котировок вне зависимости от применяемой им системы налогообложения. Возможность уменьшения цены контракта на сумму НДС либо применять понижающий коэффициент, который применяется к каждой строке локального сметного расчета, в том числе и к строке «Компенсация НДС при упрощенной системе налогообложения (МАТ+ОБ+(ЭМ-ЗПМ)+НР*0,1712+СП*0,15)*0,2» при условии применения участником упрощенной системы налогообложения Законом о закупках не предусмотрена.

Таким образом, в связи с отсутствием в Законе о закупках положений, позволяющих Заказчику в одностороннем порядке корректировать (уменьшать) цену договора в зависимости от применяемой победителем системы налогообложения, договор заключается по цене, предложенной победителем закупки.

Следовательно, заказчик заключает договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

С учетом изложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что действия заказчика по направлению ИП проекта договора с указанием в нем цены, сниженной без согласования, противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Указанный вывод соответствует правовой позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в определениях от 30.05.2019 № 305-ЭС19-391 по делу № А40-88142/2018, от 23.09.2019 № 306-ЭС19-15999 по делу № А12-25318/2018.

Также данная позиция согласуется с правовым подходом, изложенным в пункте 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021), утвержденного постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП. обоснованной.
2. Признать Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» нарушившим п.2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» предписание о совершение действий, направленных на устранение нарушений порядка заключения договоров по результатам запроса котировок в электронной форме на текущий ремонт читального зала библиотеки учебного корпуса №5, извещение под № 32211285241.

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.