

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а  
155

тел. 503-

**РЕШЕНИЕ**

по делу № 072/07/18.1–23/2020

Резолютивная часть решения оглашена 19.02.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 25.02.2020 года  
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	начальник отдела контроля органов власти
Члены комиссии:	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–23/2020 по жалобе ИП И. (далее также – Заявитель) на

действия ООО «ТЭО» (далее также – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО» (далее также – Закупка), извещение № 32008809284, в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии:

*представителей Заказчика:*

- 1) <...>;
- 2) <...>.

#### УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 10.02.2020 г. в 20:36 (вх. № 1175 от 11.02.2020 г.) поступила жалоба ИП И. на действия ООО «ТЭО» при проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО» (извещение № 32008809284).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также, ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Тюменским УФАС России в адрес организатора торгов направлено требование о приостановлении торгов в части заключения договора до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из довода жалобы следует, что Заказчиком в документации о Закупке неправомерно включено положение о том, что при оценке заявок ценовые

предложения всех участников оцениваются без учёта НДС.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и пояснили, что при заключении договора с контрагентом, который применяет общую систему налогообложения, Заказчик вправе при осуществлении расчётов уплачиваемых налогов принять к вычету сумму уплаченного НДС, а при заключении договора с контрагентом, применяющим упрощённую систему налогообложения, Заказчик такой возможности не имеет, следовательно, для более выгодного использования финансовых ресурсов представляется необходимым оценка заявок участников без учёта НДС.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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 ч. 2 ст. 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 п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учётом 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 в случае осуществления 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.

Согласно ст. 2 Закона о закупках, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать 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.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

ООО «ТЭО» относится к организациям, осуществляющим регулируемые виды деятельности в сфере обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов. В этой связи ООО «ТЭО» входит в круг субъектов, чья закупочная деятельность регулируется Законом о закупках (п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии с п. 5 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках протоколом внеочередного общего собрания участников ООО «ТЭО» от 01.02.2019 г., утверждено Положение о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг ООО «Тюменское экологическое объединение (далее также – Положение о закупке, Положение), которое 04.07.2019 г. размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (с изменениями от 04.07.2019 г.).

Как установлено материалами дела, 28.01.2020 г. на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу:

<https://zakupki.gov.ru/> Заказчиком было размещено извещение по запросу котировок в электронной форме № 3/2020 на право заключения договора поставки сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО» (извещение № 32008809284), далее – Извещение.

Дата и время окончания подачи заявок: 10.02.2020 г. в 23:59 (МСК+2).

Дата подведения итогов: 28.02.2020 г. (МСК+2).

Начальная (максимальная) цена договора с НДС – 507 280,00 руб.

Начальная (максимальная) цена договора без НДС – 422 733,00 руб.

Согласно п. 1.2 Положения, под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Порядок проведения запроса котировок в электронной форме регламентируется п. 11 Положения о закупке.

Для участия в запросе котировок в электронной форме участник закупки подаёт должен подготовить заявку на участие в запросе котировок, оформленную в полном соответствии с требованиями извещения о проведении запроса котировок (п. 11.4.1 Положения).

В соответствии с п. 11.2.2 Положения в извещении о проведении запроса котировок должны быть указаны сведения в соответствии с п. 5.3 и 5.4 (за исключением подпункта 11) Положения.

Требования к извещению об осуществлении конкурентной закупки установлены п. 5.3 Положения, где пп. 5 п. 5.3.2 Положения определено, что в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчёта 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.

Согласно п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки 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.

В Извещении о Закупке Заказчиком указаны следующие сведения о

начальной (максимальной) цене договора (цене лота):

- 422 733,00 руб. без НДС;

- 507 280,00 руб. в том числе НДС 84 546 руб.

Согласно «Порядку рассмотрения и сопоставления (оценки) Заявок на участие в запросе котировок в электронной форме» Извещения, в случае если участник освобождается от исполнения обязанности налогоплательщика НДС, либо участник не является налогоплательщиком НДС, то цена предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без НДС. **На стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения всех участников учитываются без НДС.** Договор заключается по цене, указанной в заявке участника, с которым заключается договор.

Согласно ч. 2 ст. 346.11 главы 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации, применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

Таким образом, следуя порядку, предусмотренному в Извещении, при предложении участником Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, стоимости выполнения договора в рамках Закупки, сниженной менее чем на включенную в цену сумму НДС по отношению к аналогичному предложению иного участника, являющегося плательщиком НДС, Заказчиком будет признано приоритетным последнее предложение, однако, фактически, ввиду того, что цена заключаемого договора включает все налоги и сборы, заключение Заказчиком договора будет осуществлено не по наиболее выгодной цене.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 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.

Вместе с тем, закупочная процедура представляет собой совокупность действий Заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для Заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно п. 5 ч. 9 и п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в извещении, документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Исходя из п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке **должен быть указан порядок формирования цены договора** (цены лота) **с учётом или без учёта расходов на** перевозку, страхование, **уплату** таможенных пошлин, **налогов** и других обязательных платежей.

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с п. 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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.

На основании вышеизложенного, с учётом требований ч. 20 ст. 3.2 Закона о закупках, при проведении запроса котировок победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. 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.

При этом в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС. Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении ООО «ТЭО» ч. 1, 2 ст. 2, ч. 1, 6 ст. 3, ч. 20 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках при проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО» (извещение № 32008809284), выразившемся в установлении в Извещении о запросе котировок электронной форме № 3/2020 на право заключения договора поставки сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО»:

- двух значений начальной (максимальной) цены договора;

- порядка оценки заявок участников Закупки в зависимости от применяемой системы ими налогообложения.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об изменении Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО».

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите



РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП И<...> на действия ООО «ТЭО» при проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО», (извещение № 32008809284) **обоснованной**.

2. Признать в действиях ООО «ТЭО» нарушение ч. 1, 2 ст. 2, ч. 1, 6 ст. 3, ч. 20 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 7 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ООО «ТЭО» обязательное для исполнения предписание о внесении изменения в Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 3/2020 на поставку сенсорных информационных терминалов для нужд ООО «ТЭО» с учётом принятого решения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.