

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №046/07/3-396/2024

Резолютивная часть решения оглашена 27 июня 2024 года.
Курск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 02 июля 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов, проводимых в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», подлежащих рассмотрению в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель Комиссии:

"..." – Курского УФАС России;

Члены комиссии:

"..." – Курского УФАС России;

"..." – УФАС России;

рассмотрев дело № 046/07/3-396/2024, возбужденное по жалобе ООО «КРАФТ», по признакам нарушения заказчиком, организатором закупки – АО «КОНТИ-РУС» Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») при проведении закупки на право заключения договора на поставку серверной платформы 2U посредством проведения запроса цен в электронной форме (закупка № 32413684447), дистанционно, с использованием средств видеоконференцсвязи по ссылке конференции: <https://fas3.tconf.rt.ru/c/5587626754>, в присутствии: представителя ООО «Крафт» "..." (по доверенности, личность удостоверена, посредством ВКС), представителя АО «КОНТИ-РУС» "..."(по доверенности, личность удостоверена, очно)

УСТАНОВИЛА:

Заявитель	ООО «КРАФТ» (заявитель)
Заказчик, организатор закупки	АО «КОНТИ-РУС»
Способ закупки	Запрос цен в электронной форме
Предмет закупки	Право заключения договора на поставку серверной платформы 2U в составе
Правовой акт	Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «КОНТИ-РУС» утвержденного постановлением Совета директоров АО

регламентирующей закупочную деятельность (положение о закупке)	РУС», утвержденное протоколом Совета директоров АО «КОНТИ-РУС» от 07.02.2024 б/н (далее - Положение о закупке)
Информация о закупке размещена	www.zakupki.gov.ru, извещение № 32413684447
Начальная (максимальная) цена договора (НМЦ) 3 932 028 руб. 33 коп.	
Дата начала подачи заявок	06.06.2024
Дата и время окончания срока подачи заявок	13.06.2024 до 09:00
Дата рассмотрения заявок	13.06.2024
Допущены к участию в закупке	ООО «КРАФТ», ООО «АЙТЕК»
Отказано в допуске к участию в закупке	ПАО «МТС»
Победитель закупки	ООО «АЙТЕК»
Протоколы	<p>Протокол рассмотрения заявок на участие в запросе цен №3112610 от 13.06.2024;</p> <p>Протокол подачи окончательных предложений запроса цен №3112610 от 14.06.2024;</p> <p>Протокол подведения итогов запроса цен №3112610 от 14.06.2024.</p>
Доводы жалобы	<p>По мнению заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями заказчика:</p> <p>По результатам рассмотрения заявок на участие в запросе цен, комиссия по осуществлению закупок Заказчика признала соответствующими требованиям следующие заявки:</p> <ul style="list-style-type: none"> - заявку ООО «Крафт», - заявке было присвоено второе место с ценовым предложением – 2 767 784 руб. 00 коп. (без НДС); - заявку ООО «АЙТЕК», - заявке было присвоено первое место с ценовым предложением – 2 666 338 руб. 33 коп. (без НДС), 3 199 606 руб. 00 коп. (с НДС). <p>По результатам подведения итогов закупки ООО «АЙТЕК» был признан победителем с ценой предложения: 3 199 606,00 руб., с НДС (20%), 2 666 338, 33 (без НДС).</p> <p>Заявитель пояснил, что ввиду того, что комиссией Заказчика при сравнении заявок участников закупки</p>

ООО «АЙТЕК» и ООО «КРАФТ» произведена корректировка ценового предложения ООО «АЙТЕК» (произведено вычитание из предложения ООО «АЙТЕК» суммы НДС 20%), победителем объявлен ООО «АЙТЕК» как лицо, предложившее наименьшую цену – 2 666 338,33 руб. (без НДС). Однако само ценовое предложение ООО «АЙТЕК» составляет не 2 666 338,33 руб., а 3 199 606,00 руб., что превышает ценовое предположение ООО «КРАФТ», предложившего 2 767 784,00 руб. Таким образом, договор поставки предмета закупки будет заключен с ООО «АЙТЕК» (являющегося плательщиком НДС) по той цене, которая была им предложена в заявке – 3 199 606,00 руб., в то время как наиболее низкую цену предложило ООО «КРАФТ» - 2 767 784,010 руб., применяющее упрощенную систему налогообложения.

Заявитель считает, что Заказчик не имел правовых оснований самостоятельно производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Заявитель указал, что Заказчик, уменьшив в своих подсчетах цену заявки ООО «АЙТЕК» на сумму НДС, то есть с 3 199 606 руб. 00 коп. до 2 666 338 руб. 33 коп. и признав ООО «АЙТЕК» победителем, создал неравные условия для участников закупки, что противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки указанным в ФЗ «О закупках».

В ходе рассмотрения жалобы доводы поддержаны.

Возражения заказчика, организатора закупки на доводы жалобы

С доводами, изложенными в жалобе, Заказчик, организатор закупки не согласен по основаниям, указанным в письменных возражениях (вх.№ 3979/24 от 26.06.2024).

Организатор закупки пояснил, что заявка ООО «АЙТЕК» содержала ценовое предложение 2 666 338, 33 руб., без НДС, 3 199 606, 00 руб., с НДС, а заявка ООО «КРАФТ» ценовое предложение 2 767 784,00 руб., без НДС.

В соответствии с п.12.7.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «КОНТИ-РУС» победителем запроса цен в электронной форме признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным в извещении о проведении запроса цен в электронной форме, и содержит наиболее низкую цену договора. Победителем было признано ООО «АЙТЕК» как участник, предложивший более низкую

	<p>цену договора.</p> <p>По мнению Заказчика, при признании победителем ООО «КРАФТ» прибыль общества составит - 2 767 784,00 руб., а ООО «АЙТЕК» - 2 666 338, 33 руб. Тем самым ООО «КРАФТ», находящееся на упрощенной системе налогообложения получает необоснованное преимущество, поскольку имеет возможность существенного снижения своего ценового предложения за счет отсутствия обязанности по уплате НДС в бюджет. В свою очередь ООО «АЙТЕК», применяющее общую систему налогообложения, поставлено в заведомо невыгодное положение, т.к наличие обязанности по уплате НДС от суммы реализованных товаров, работ, услуг ограничивает возможность по снижению цены при проведении торгов.</p> <p>Заказчик считает, что сопоставление ценовых предложений по цене без учета НДС дает возможность сравнить цены на товары, работы, услуги с учетом их реальной стоимости (без учета налогового преимущества в виде освобождения от обязанности по уплате НДС). По мнению Заказчика, Комиссия по осуществлению закупок фактически не уменьшала цену предложений участников запроса цен, а произвела оценку заявок на основании единого базиса оценки цены без НДС.</p> <p>Таким образом, Заказчик считает жалобу ООО «КРАФТ» необоснованной и не подлежащей удовлетворению.</p>
<p>Договор по итогам закупки на дату рассмотрения дела</p>	<p>Договор не заключен</p>

По результатам рассмотрения жалобы и представленных в материалы дела документов и сведений, Комиссией Курского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках»).

Согласно п.1 ч.10 ст.3 ФЗ «О защите конкуренции» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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 том числе, 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.

В соответствии с ч.1 ст.2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

В силу ч.2 ст.2 ФЗ «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.

Во исполнение ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» АО «КОНТИ-РУС» в закупочной деятельности руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «КОНТИ-РУС», утвержденное протоколом Совета директоров АО «КОНТИ-РУС» от 07.02.2024 б/н. (далее – Положение)

В соответствии с п.2 ч.1 ст.3 ФЗ «О закупках» Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч.6 ст.3 ФЗ «О закупках» Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с п.1 ч. 3.1 ст. 3 ФЗ «О закупках» конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме,

закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Пунктом 2 ч. 3.1 ст. 3 ФЗ «О закупках» предусмотрено осуществление конкурентных закупок иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В соответствии с ч.9 ст. ст.3.2 ФЗ «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 ч.10 ст.4 настоящего Федерального закона.

Согласно ч.10 ст.4 ФЗ «О закупках», в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Как следует из содержания пп.б) п.3.3 р.3 Положения о закупках, конкурентные закупки осуществляются в форме торгов, в том числе в форме запроса цен в электронной форме. Порядок проведения запроса цен установлен в разделе 12 Положения о закупках заказчика.

Пунктом 12.1 Положения о закупках установлено, что **под запросом цен понимается** форма торгов, при которой информация о закупаемой продукции сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения в ЕИС извещения о проведении запроса цен и победителем запроса цен признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора.

Согласно пп.12.4.3 в извещении о проведении запроса цен в электронной форме указываются сведения в соответствии с п.6.2 Положения.

Пункт 6.2 Положения о закупках устанавливает, что в документации о закупке должны быть указаны следующие сведения, в том числе:

- 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;

- обоснование НМЦ договора либо цены единицы продукции, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, других обязательных платежей.

Комиссией Курского УФАС России установлено, что в пункте 10 Извещения о проведении запроса цен в электронной форме, Заказчик указал следующие сведения о НМЦ договора:

	Начальная (максимальная) цена договора составляет: 3 932 028,33 (Три миллиона девятьсот тридцать две
--	--

10. Сведения о начальной (максимальной) цене договора	тысячи двадцать восемь) рублей 33 копеек, в т.ч. НДС 20%. В цену включаются стоимость товара, расходы на транспортировку до места поставки Заказчика, погрузочно-разгрузочные работы, страховые, оплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, а также иные расходы, которые могут возникнуть у поставщика при исполнении договора.
---	--

Согласно пп.12.7.1 р.12 Положения о закупках рассмотрение и оценка заявок на участие в запросе цен в электронной форме осуществляется Комиссией в соответствии с пунктами 6.9 и 6.10 Положения.

В соответствии с п. 6.9 на этапе рассмотрения заявок на участие в конкурентной закупке Комиссией выполняются в том числе следующие действия: проверка соответствия ценового предложения участника конкурентной закупки значению НМЦ договора и другим требованиям к ценовому предложению, установленным в документации о закупке, если таковые были установлены.

Пункт 6.10 Положения о закупках устанавливает, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурентной закупке осуществляется Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями оценки заявок на участие в конкурентной закупке и с порядком оценки, которые установлены документацией о закупке согласно Положению.

В соответствии с п.12.7.2 Положения о закупках, **победителем запроса цен в электронной форме признается участник закупки, заявка которого** соответствует требованиям, установленным в извещении о проведении запроса цен в электронной форме, **и содержит наиболее низкую цену договора.**

Комиссия Курского УФАС России проанализировав заявки, поданные участниками ООО «КРАФТ», ООО «АЙТЕК», установила:

1. Заявка ООО «КРАФТ» содержит ценовое предложение – 2 767 784 руб., без НДС.
2. Заявка ООО «АЙТЕК» содержит ценовое предложение - 3 199 606,00 руб, с учетом НДС.

Согласно протоколу подведения итогов запроса цен №3112610 от 14.06.2024, Комиссия по осуществлению закупок Заказчика приняла следующее решение: «Победителем закупки признан ООО «АЙТЕК» с ценовым предложением - 3 199 606,00 руб., с НДС (20%), 2 666 338, 33 (без НДС), а ООО «Крафт» присвоено второе место с ценовым предложением – 2 767 784 руб. 00 коп. (без НДС).

При этом, Комиссия Заказчика самостоятельно уменьшила цену заявки, предложенную ООО «АЙТЕК», на сумму НДС (20%) с 3 199 606,00 руб. до 2 666 338, руб. 33 коп., и признала ООО «АЙТЕК» победителем, с заключением договора по цене заявки, включающей сумму НДС (3 199 606,00 руб.), при том, что ООО «КРАФТ» в заявке предложило меньшую цену договора - 2 767 784 руб. 00 коп. (без НДС).

Примененное Комиссией Заказчика в данном случае уменьшение цены предложения ООО «АЙТЕК» (на сумму НДС, то есть с 3 199 606,00 руб. до 2 666 338, руб. 33 коп.), являющегося плательщиком НДС, создает неравные условия для участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1, а также части 6 статьи 3 ФЗ «О закупках».

В силу ч.5 ст.3 ФЗ «О закупках» участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Положения Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) предусматривают общий и специальный режим налогообложения, в связи с чем, принять участие в закупке вправе лица, находящиеся как на общей системе налогообложения, так и на упрощенной системе налогообложения.

В соответствии с пунктами 5, 7 ч.10 ст.4 ФЗ «О закупках» в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

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 налог на добавленную стоимость.

При этом наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениям ФЗ «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 пунктами 12, 13 ч.10 ст.4 ФЗ «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 ФЗ «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, во исполнение требований ч.2 ст.3 ФЗ «О

закупках», при проведении аукциона (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки), ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки).

При этом в ФЗ «О закупках» 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.

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

Примененное Комиссией заказчика в данном случае уменьшение цены предложения ООО «АЙТЕК» (на сумму НДС) являющегося плательщиком НДС, создает неравные условия для участников закупки, что противоречит пункту 2 ч.1, а также ч.6 ст.3 ФЗ «О закупках».

В рассматриваемом случае Заказчик финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно п. 2 ст. 171 НК РФ заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (ч.1 ст.1 ФЗ «О закупках») и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Комиссии Заказчика требованиям, установленным п.2 ч.1, ч.6 ст.3 ФЗ «О закупках», п.12.1, п.12.7.2 Положения о закупках и о признании жалобы ООО «КРАФТ» обоснованной.

В соответствии с ч.20 ст.18.1 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 п.3.1 ч.1 ст.23 настоящего федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь ст.18.1, ст. 22, 23 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КРАФТ» обоснованной.
2. Признать Комиссию по осуществлению закупок АО «КОНТИ-РУС», при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку серверной платформы 2U (закупка №32413684447) нарушившей п.2 ч.1, ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. В целях устранения выявленных нарушений выдать Комиссии по осуществлению закупок заказчика - АО «КОНТИ-РУС» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения п.2 ч.1, ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в порядке, предусмотренном КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии _____ " ... "

Члены Комиссии _____ " ... "

_____ " ... "