

Исх. №АЯ-04/14811 от 06.12.2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО «Татэнерго» – <...> – (должностное лицо) (доверенность №119/20-52 от 29.12.2021 г.), <...> – (должностное лицо) (доверенность №119/20-50 от 29.12.2021 г.), в отсутствие представителя заявителя ООО «Сибирский Тендер», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленного надлежащим образом, рассмотрев в режиме видеоконференции жалобу заявителя ООО «Сибирский Тендер» (вх. № 14475/ж от 23.11.2022г.) на действия заказчика АО «Татэнерго» при проведении закупки №32211834965 на предмет: «Выполнение строительно-монтажных работ (с предварительным выполнением демонтажных работ) с поставкой оборудования и материально-технических ресурсов Подрядчиком и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Казанская ТЭЦ-2. Техническое перевооружение энергетического котла станционный №8 в части восстановления номинальных параметров пара» для нужд филиала АО «Татэнерго» Казанская ТЭЦ-2»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении открытого запроса цен в электронной форме №32211834965 было размещено на официальном сайте <http://zakurki.gov.ru> – 28.11.2022 года.

Заказчик – АО «Татэнерго».

Начальная (максимальная) цена договора – 264 436 333,20 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проведена с нарушениями норм действующего законодательства.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, а также материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 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 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 следующих случаях:

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о

закупках, а именно 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 г. № 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.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации по закупке приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков 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.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 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 (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 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.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупке АО «Татэнерго» (далее – Положение), утвержденным от 25.08.2022г.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны 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.

В соответствии с пунктами 5 и 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны 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, а также обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В приложении №4 к документации о закупке заказчиком размещен порядок обоснования начальной максимальной цены договора на выполнение строительно-монтажных работ с поставкой оборудования и материально-технических ресурсов Подрядчиком (с предварительным выполнением демонтажных работ) и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства «Казанская ТЭЦ-2.Техническое перевооружение энергетического котла ст.№8 в части восстановления номинальных параметров пара» для нужд филиала АО «Татэнерго» -Казанская ТЭЦ-2:

«06.10.2022-13.10.2022 проведена закупка на ЭТП способом «открытый запрос цен в электронной форме» (№32211745487) с начальной (максимальной) ценой договора (ценой лота) 147 447 406,38 руб. с НДС на условиях твердой цены. Данная стоимость рассчитана проектно-сметным методом на основании разработанной и утвержденной проектной документацией, включающей сметную стоимость работ (сметную документацию), а также сметных расчетов, согласованных Заказчиком. Предложений по результатам закупки (количество заявок) участниками не предоставлено – закупка не состоялась.

В соответствии с п.п. 4.4 п. 2.2.10 Положения о закупке АО «Татэнерго»: «При закупках на условиях твердой цены согласно ч.4 ст.709, ст.783 Гражданского кодекса РФ вместо проектно-сметного метода может быть применен метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка)».

Сопоставление рыночных цен (анализ рынка) представляем в части составляющей настоящей закупки – общей стоимости:

264 088 517,88 руб. без учета НДС – по предложению участника №1 (письмо от 27.10.2022г.

№ 10-10-2022);

220 363 611,00 руб. без учета НДС – по предложению участника №2 (письмо от 28.10.2022г. № 796);

Таким образом, начальная (максимальная) цена договора 220 363 611,00 руб. без учета НДС настоящей закупки является экономически обоснованной.

В соответствии с п.п. 1.5 п. 2.2.10 Положения о закупке АО «Татэнерго»: «В случае невозможности применения для определения НМЦД вышеуказанных методов Заказчик вправе применить иные методы (в этом случае в обоснование НМЦД Заказчик обязан включить обоснование невозможности применения указанных методов)».

Предлагаем воспользоваться данным пунктом «Положения о закупках» и определить стоимость работ на основании технико-коммерческого предложения потенциального участника № 796 от 28.10.2022 в размере 264 436 333,20 руб. с учетом НДС 220 363 611,00 руб. без учета НДС.

Таким образом, начальную (максимальную) цену договора (цена лота) настоящей закупки предлагаем принять 264 436 333,20 руб. с учетом НДС, 220 363 611,00 руб. без учета НДС, как минимальную из расчетных величин».

Пунктом 3.1 технического задания установлено, что начальная (максимальная) цена договора (цена лота), определенная в соответствии формулой цены, составляет 264 436 333,20 руб. с учетом НДС (максимальное значение цены договора), 220 363 611,00 руб. без учета НДС.

Пунктом 5.1.4 документации установлены требования к порядку формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета налога на добавленную стоимость (далее также – НДС):

Цена договора (цена лота) формируется с учетом НДС если в соответствии с Налоговым кодексом РФ являющиеся предметом закупки товары (работы, услуги) облагаются НДС и участник закупки является налогоплательщиком НДС. При этом цена договора (цена лота) с учетом НДС определяется путем сложения цены договора (цены лота) без учета НДС и суммы НДС (которая определяется в соответствии с Налоговым кодексом РФ). Если участник закупки является налогоплательщиком НДС и при этом часть предлагаемых товаров, работ, услуг облагается НДС, а часть – не облагается НДС, то цена договора (цена лота) с учетом НДС определяется путем сложения по каждому товару, работе, услуге цены без учета НДС и суммы НДС (которая определяется в соответствии с Налоговым кодексом РФ, если соответствующий товар, работа, услуга облагается НДС). В указанном случае такой расчет приводится участником закупки в виде таблицы в форме «Предложение о цене договора», представленной в приложении 3 к настоящей Документации о конкурентной закупке.

Цена договора (цена лота) формируется без учета НДС если в соответствии с Налоговым кодексом РФ являющиеся предметом закупки товары (работы, услуги) не подлежат налогообложению НДС, либо участник закупки не является налогоплательщиком НДС или освобожден от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС.

При заполнении ценового предложения на ЭТП участник закупки, используя функционал ЭТП, указывает величину данного ценового предложения (предложения о цене договора), а также указывает, включен ли в данную цену НДС в соответствии с п.5.1.4.1 или п.5.1.4.2 настоящей Документации о закупке.

Согласно пункту 4.2 «Требования к порядку учета НДС при формировании цены договора» технического задания цена договора (цена лота) формируется с учетом НДС если в

соответствии с Налоговым кодексом РФ являющиеся предметом закупки работы, услуги облагаются НДС и участник закупки является налогоплательщиком НДС. При этом цена договора (цена лота) с учетом НДС определяется путем сложения цены договора (цены лота) без учета НДС и суммы НДС (которая определяется в соответствии с Налоговым кодексом РФ). Если участник закупки является налогоплательщиком НДС и при этом часть предлагаемых товаров, работ, услуг облагается НДС, а часть – не облагается НДС, то цена договора (цена лота) с учетом НДС определяется путем сложения по каждому товару, работе, услуге цены без учета НДС и суммы НДС (которая определяется в соответствии с Налоговым кодексом РФ, если соответствующий товар, работа, услуга облагается НДС). В указанном случае такой расчет приводится участником закупки в виде таблицы в форме «Предложение о цене договора», представленной в приложении 3 к настоящей Документации о конкурентной закупке.

Цена договора (цена лота) формируется без учета НДС если в соответствии с Налоговым кодексом РФ являющиеся предметом закупки работы, услуги не подлежат налогообложению НДС, либо участник закупки не является налогоплательщиком НДС или освобожден от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС.

При заполнении ценового предложения на ЭТП участник закупки, используя функционал ЭТП, указывает стоимость (цену) своего предложения, а также указывает, включен ли в данную цену НДС.

Пунктом 11 технического задания заказчиком установлены критерии оценки и порядок присвоения балловой оценки предложений участников закупки (в том числе документы, необходимые для присвоения балловой оценки):

Наименование группы критериев	№ критерия	Наименование критерия	Максимальный балл по критерию	Порядок присвоения балловой оценки	Наименование документа, необходимого для присвоения балловой оценки
1	2	3	4	5	6
Цена (предложения участников закупки о цене договора)	1	Ценовое предложение (предложение о цене договора) Участника	30	Присвоение баллов по данному критерию производится с использованием следующей формулы: $(X_{\min} / X_i) * N,$ где N – максимальный балл, который может быть присвоен по данному критерию; X _i – ценовое предложение i-го Участника;	1) Ценовое предложение, подаваемое участниками закупки в соответствующем функционале электронной площадки в соответствии с настоящей Документацией о закупке; 2) Предложение о цене договора по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о

				Xmin минимальное ценовое предложение из всех предложенных допущенными Участниками	–закупке, которое не должно противоречить вышеуказанному ценовому предложению.
--	--	--	--	--	---

Из положений главы 21 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) следует, что налог на добавленную стоимость представляет собой изъятие в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между суммами налога, полученного исходя из стоимости реализованных товаров (услуг), и суммами налога, уплаченного поставщику за данные товары (услуги).

Согласно пункту 1 статьи 143 НК РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются: организации, индивидуальные предприниматели, лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, определяемые в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле.

В соответствии с пунктом 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения налога на добавленную стоимость признается реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров 10 (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено настоящей статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 Кодекса, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения в них налога.

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав, налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4 и 5 статьи 161 НК РФ) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров, работ, услуг), передаваемых имущественных прав, обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Применение упрощенной системы налогообложения организациями влечет их освобождение от обязанности по уплате налога на добавленную стоимость, за исключением НДС, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации (статья 346.11 НК РФ).

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Указанная правовая позиция отражена в пункте 6 Обзора судебной практики по

вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

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

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

При проведении закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (если по остальным критериям предложения участников закупки совпадают).

При этом, цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Вместе с тем, в рассматриваемом случае заказчиком осуществляется оценка заявок участников по критерию «Цена (предложения участников закупки о цене договора)» по ценовому предложению участника (УСН без НДС, ОСН с НДС), что не противоречит требованиям действующего законодательства.

Исходя из вышеизложенного, при заключении договора с победителем закупки УСН на основании документации о закупке и предложения победителя закупки цена указывается без НДС (либо проставляется прочерк в графе).

Кроме того, из буквального толкования части 22 статьи 3.2, части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения), победителем признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

В единой информационной системе в извещении по закупке №32211834965 установлена начальная (максимальная) цена договора – 264 436 333,20 рублей.

Согласно пункту 3 приложения 1 к документации указано, что начальная (максимальная) цена договора (цена лота), определенная в соответствии формулой цены, составляет 264 436 333,20 руб. с учетом НДС (максимальное значение цены договора), 220 363 611,00 руб. без учета НДС.

Комиссия приходит к выводу, что в соответствии с Налоговым кодексом РФ согласно которому налогоплательщики обязаны предъявить НДС в составе цены договора, а лица, не являющиеся налогоплательщиками и освобожденные от данной обязанности, НДС не предъявляют, а также согласно требованиям Гражданского кодекса РФ о включении в цену договора оказания услуг всех издержек, включая НДС, если он уплачивается исполнителем в соответствии с требованиями Налогового кодекса РФ, в пункте 3 приложения 1 к документации о конкурентной закупке заказчиком указано максимальное значение цены договора как с учетом НДС, так и без учета НДС: 264 436 333,20 руб. с учетом НДС (максимальное значение цены договора), 220 363 611,00 руб. без учета НДС.

При этом, максимальным из данных значений является 264 436 333,20, поэтому данное значение в качестве максимального значения цены договора было отражено в извещении

об осуществлении конкурентной закупки на электронной площадке и в Единой информационной системе.

Кроме того, заявитель на заседание Комиссии Татарстанского УФАС России не явился, доказательств, подтверждающих обоснованность своих доводов не представил.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, доводы заявителя признаны необоснованными.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу заявителя ООО «Сибирский Тендер» (вх. № 14475/ж от 23.11.2022г.) на действия заказчика АО «Татэнерго» при проведении закупки №32211834965 на предмет: «Выполнение строительно-монтажных работ (с предварительным выполнением демонтажных работ) с поставкой оборудования и материально-технических ресурсов Подрядчиком и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Казанская ТЭЦ-2. Техническое перевооружение энергетического котла станционный №8 в части восстановления номинальных параметров пара» для нужд филиала АО «Татэнерго» Казанская ТЭЦ-2» необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)