

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Компаньон-Самара»

28.05.2024г.  
Самара

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе: ... (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Компаньон-Самара» (далее – Заявитель) на действия ООО «Самарские коммунальные системы» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, с предварительной квалификацией для заключения договора на оказание услуг по приему, утилизации отходов 4,5 класса опасности (в т.ч., отходы ГОКС) для нужд ООО «Самарские коммунальные системы» в 2024г. (СКС-3166 для СМСП) (извещение № 32413506720, <https://zakupki.gov.ru>) (далее – Конкурс),

в присутствии представителей: Заказчика – ... (доверенность), ... (доверенность), Заявителя – .... (доверенность),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

17.05.2024г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Компаньон-Самара» на действия Заказчика при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик, Оператор электронной площадки в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Заказчик неправомерно закрепил в Закупочной документации порядок оценки ценовых предложений участников без учета НДС, что привело к неправильному определению победителя Конкурса.

Заказчик указывал на соответствие Закупочной документации и своих действий законодательству, просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя. Заказчик представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 22.05.2024г. № 4651/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

15.04.2024г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 32413506720 о проведении Конкурса.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пунктов 5, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной 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; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 22 Информационной карты установлено, что начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦ) составляет 9 868 135,51 руб. без НДС; в рамках конкурентной закупки и закупочной документации Организатором объявлена и принимается к оценке НМЦ без учета НДС.

Приложение № 5 к Закупочной документации содержит в том числе критерий оценки заявок № 1 «Цена договора», по которому цена договора, предложенная участником в заявке, оценивается без НДС.

В пункте 3.2 проекта договора (Приложение № 1 к Закупочной документации) указано, что Цена Договора составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рубля \_\_\_\_ коп., в т.ч. НДС 20% \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_ коп. (НДС указывается, за исключением случаев, когда НДС не облагается на основании ст. 346.12 и 346.13 главы 26.2 Налогового кодекса РФ).

Как следует из пункта 31 Информационной карты, ранжирование заявок производится по степени их предпочтительности полученного итогового балла (по мере уменьшения). При этом первое место присваивается заявке, получившей по результатам оценки наибольший итоговый балл.

Согласно Протоколу подведения итогов закупки № 8199 от 08.05.2024г., на участие в Конкурсе поступило 3 заявки, из которых допущено 2: заявка № 1 (Заявитель), заявка № 3. Сумма ценового предложения данных заявок составила (без НДС): 9 868 135, 51 руб. (ООО «Компаньон-Самара»), 9 513 000, 86 руб. (заявка № 3). После переторжки ценовое предложение ООО «Компаньон-Самара» осталось прежним (итоговый балл заявки 0, 892), ценовое предложение заявки № 3 составило 8 721 834, 82 руб. (без НДС) (итоговый балл заявки 1, 000).

По итогам рассмотрения заявок участников Конкурса победителем определен участник с заявкой № 3.

Проанализировав условия спорной закупки, Комиссия Самарского УФАС России установила, что в Конкурсе имеют право принимать участие хозяйствующие субъекты, применяющие различные системы налогообложения, в том числе общую или упрощенную.

Заказчиком в Закупочной документации созданы условия, при которых участник закупки, не являющийся плательщиком НДС и предложивший наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, не станет победителем закупки в случае, если после исключения НДС из ценового предложения участника, находящегося на общей системе налогообложения, его ценовое предложение окажется меньше предложенной участником, применяющим упрощенную систему налогообложения.

При оценке ценовых предложений участников, являющихся плательщиками НДС, размер НДС будет вычитаться из их ценовых предложений, это будет фактически предоставлять им преимущество над лицами, не являющимися плательщиками указанного налога, так как последним, чтобы быть конкурентноспособными придется снижать свое предложение как минимум на размер НДС.

Кроме того, общая система налогообложения для Заказчика предусматривает увеличение цены договора на 20% за счет добавления НДС. При этом упрощенная система налогообложения никаким образом не отражается на итоговой стоимости договора.

Соответственно в случае, если победителем станет участник (не плательщик НДС), цена договора не поменяется. В случае же, если победителем окажется участник (плательщик НДС), ценовое предложение в договоре увеличивается на сумму НДС, что является изменением цены договора.

Таким образом, участники, являющиеся плательщиками НДС, имеют преимущество над участниками, не являющимися плательщиками такого налога.

При определении в Закупочной документации начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения) без последующих дополнений в зависимости от отнесения участника закупки к той или иной категории налогоплательщиков, при этом наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениям 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 (Решение Верховного Суда РФ от 23.11.2023 № АКПИ23-809).

Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений либо дополнения к таким ценовым предложениям, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Данная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Поволжского округа от 29.02.2024 № Ф06-864/2024 по делу № А55-11718/2023, Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 31.01.2023г. по делу № А45-116/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 26.07.2023 № Ф05-15364/2023 по делу № А40-74814/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 25.04.2022г. и Определением Верховного Суда от 06.07.2022г. №305-ЭС22-12707 по делу № А40-104676/2021.

Таким образом, учитывая, что условия проведения Конкурса, изложенные в Закупочной документации, не соответствуют законодательству, определение победителя спорной закупки (заявка № 3) на основе данных положений Закупочной документации является неправомерным.

В связи с чем, доводы жалобы Заявителя признаются обоснованными.

Вместе с тем, Заказчиком в материалы дела представлена копия заключенного по результатам Конкурса договора с победителем (ООО ТрансРесурсПереработка) № 373 от 20.05.2024г., в соответствии с чем Комиссией Самарского УФАС России принято решение предписание не выдавать.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Компаньон-Самара» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

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