

РЕШЕНИЕ

№ 086/07/3-1054/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика
при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом
от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических
лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 28.07.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 28.07.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в присутствии представителя Заявителя по видео-конференцсвязи;

в присутствии представителя Заказчика по видео-конференцсвязи;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 21.07.2022 № 7581-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для анализа телекоммуникационных сетей для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32211561928, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (вх. от 21.07.2022 № 7581-эп/22) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства,

на поставку оборудования для анализа телекоммуникационных сетей для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32211561928.

Заявитель обжалует положения документации о закупке.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении

жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 28.07.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

20.07.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211561928. 01.08.2022 в извещение внесены изменения.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата и время окончания срока подачи заявок – 08.08.2022 в 13:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 25.08.2022.

Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 1 188 000 рублей.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 21.07.2022, до окончания срока подачи заявок.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик неправомерно указал в документации о закупке начальную (максимальную) цену договора с учетом НДС. Вместе с тем, в п. 3.5.1 закреплено, что в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары, работы, услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную НМЦ договора без учета НДС.

Заявитель считает, что Заказчиком нарушаются установленные Законом о закупках принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по основаниям, изложенным в письменных возражениях.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона 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 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом, в Законе о закупках не установлены требования для заказчиков, предписывающих уменьшить цену договора на размер НДС, исключить формулировку об НДС. Таким образом, Заказчик самостоятельно определяет порядок подготовки и проведения закупки, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с пунктами 13 и 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения, определенные Положением о закупке, такие как критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Таким образом, заказчик вправе предусмотреть в Положении о закупке и установить в документации критерии оценки заявок и порядок оценки заявок.

Одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора, цена единицы продукции. При проведении оценки по критерию «цена договора, цена единицы продукции» заказчик в положении о закупке вправе предусмотреть порядок сравнения ценовых предложений участников закупки с учетом системы налогообложения, применяемой к таким участникам.

При сопоставлении и оценки заявок при проведении закупки заказчик вправе определить в положении и установить в документации правила применения налогового вычета НДС в отношении приобретаемой продукции. в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений могут использоваться цены предложений участников без учета НДС.

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок предусмотрено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам, устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

В пункте 7 таблицы раздела 2 документации о закупке «Информационная карта» о закупке установлено:

Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 1 188 000 руб.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, транспортные расходы, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки, представленной участником закупки.

Начальная (максимальная) цена единицы каждого товара, являющегося предметом закупки указана в приложении к Техническому заданию Конкурсной документации.

Данные значения приводятся исключительно для расчета соотношения цены предлагаемых Участником закупки к поставке товаров российского и иностранного происхождения.

Цена за каждую единицу товара не должна превышать начальную (максимальную) цену за

единицу товара.

Данные значения приводятся исключительно для расчета соотношения цены предлагаемых Участником закупки к поставке товаров российского и иностранного происхождения.

В пункте 3.5.1 документации о закупке закреплено, что цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о закупке и в пункте 5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги (далее также - продукция) участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену договора без учета НДС.

Заявитель в своей Жалобе указывает, что ввиду вышеуказанных положений документации о закупке участник на упрощенной системе налогообложения лишен права подать заявку по НМЦ, указанной в закупочной документации. Для формирования своего ценового предложения участник на упрощенной системе налогообложения должен самостоятельно произвести вычет НДС из НМЦ и исходя из полученной суммы оформить и подать заявку.

Сформировав свою закупочную документацию названным способом, Заказчик фактически устанавливает две начальных максимальных цены в зависимости от применяемой участником закупки системы налогообложения, что нарушает требования п. 5 и 7 ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ.

Представитель Заказчика пояснил, что в документации не устанавливаются две начальные (максимальные) цены договора. Согласно извещению о проведении закупки начальная (максимальная) цена договора составляет 1 188 000 руб. и включает в себя НДС. Указание данной цены с НДС в п. 7 таблицы, приведенной в части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Документации о закупке, сделано исключительно для наглядности расчетов при исполнении участниками предписаний п. 5.2 Типовых требований, п. 3.5.1 Документации о закупке и осуществления Заказчиком оценки заявок. Поэтому нарушение ч. 22 ст. 3.2, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках отсутствует.

Согласно п. 1.1 приложения № 2 к Единому стандарту закупок (далее также - Типовые требования) с целью определения на равной конкурентной основе победителя закупочной процедуры, с которым по результатам закупки будет заключен договор, Заказчик обязан в документации о закупке установить единые для всех участников требования, критерии, а также порядок оценки и сопоставления заявок участников с целью выявления наилучшего предложения.

Согласно п. 5.2. Типовых требований в извещении о закупке и (или) в документации о закупке устанавливается начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС и начальная (максимальная) цена договора без учета НДС. В случае если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену договора без учета НДС. Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются предложения участника закупки без НДС.

Согласно Налоговому кодексу Российской Федерации (далее - НК РФ), существуют налоговые режимы, при которых применяющие их лица не являются плательщиками НДС. В связи с этим в документации о закупке предусмотрено сравнение ценовых предложений участников без учета НДС, что позволяет обеспечить возможность сопоставления по критерию «цена» заявок участников, использующих разные режимы налогообложения. Налог на добавленную стоимость - это федеральный косвенный налог, которым облагается добавленная стоимость товаров (работ, услуг), имущественных прав. Продавец предъявляет его покупателю дополнительно к их цене.

Соответственно конечные расходы Заказчика на приобретение предмета закупки будут составлять стоимость его приобретения без учета НДС. При этом подлежащий уплате НДС может быть уменьшен на установленные статьей 171 НК РФ налоговые вычеты, в том числе вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации.

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.

Поскольку обжалованные положения документации о закупках не привели к исключению Заявителя из числа участников закупки (равно как и других участников), довод о нарушении принципа равноправия не нашел подтверждения.

Таким образом, установленный Заказчиком в Документации о закупке порядок оценки заявок по стоимости товара, работ и услуг без НДС не нарушает Закон о закупках, поскольку последний не содержит обязательных для заказчиков правил, предписывающих либо запрещающих подобный порядок оценки заявок участников.

Последующие отношения, связанные с исчислением и уплатой НДС при получении оплаты по договору лицами, применяющими общую систему налогообложения, а также с перечислением НДС в бюджет лицами, освобожденными от уплаты НДС, регулируются налоговым законодательством. Данные обстоятельства не свидетельствуют о неравных условиях для участников закупки, а являются предпринимательскими расходами и рисками лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения.

Учитывая изложенное, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что обжалуемые положения документации о закупке не нарушают права и законные интересы участников закупки, установлены в соответствии с Единым стандартом закупок Заказчика и не противоречат требованиям Закона о закупках.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу «_____» (вх. от 21.07.2022 № 7581-эп/22) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для анализа телекоммуникационных сетей для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32211561928, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

« _____ »

Члены Комиссии:

« _____ »

« _____ »