

Заказчику:

ООО «МАК им. А.А. Леонова»

priemnaya@airkem.ru;

<...>

Заявителю жалобы:

ООО «Бригитта»

<...>

Оператору электронной площадки:

АО «Сбербанк-АСТ»

ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-652/2024

«07» мая 2024 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя
Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

<...> - начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> - главный специалист-эксперт отдела ТЭК;

<...> - главный специалист-эксперт отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

<...> - начальник отдела ТЭК,

при участии посредством видеоконференцсвязи (ВКС):

- <...> - представителя по доверенности ООО «МАК им. А.А. Леонова»;

- <...> - представителя по доверенности ООО «МАК им. А.А. Леонова»;

- <...> - представителя по доверенности ООО «МАК им. А.А. Леонова»;

- <...> – представителя по доверенности ООО «Бригитта»,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу № 042/07/3-652/2024 и ее материалы,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Бригитта» на действия заказчика ООО «МАК им. А.А. Леонова» (далее – Заказчик) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку материала для ремонта цементобетонных покрытий, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32413516295 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик нарушил п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках путем установление неравноправного положения в Документации при оценки и сопоставлении заявок участников в части установления критерия «снижения налоговой нагрузки на Заказчика». Подробно доводы указаны в жалобе (вх. № 4721-ЭП/24 от 24.04.24).

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 27.04.2024 № ТМ/3660/24 рассмотрение жалобы № 042/07/3-652/2024 было назначено на 07.05.2024 года в 15 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

06.05.2024 от Заказчика поступили запрашиваемые документы и письменное возражение на жалобу Заявителя. ООО «МАК им. Леонова» считает жалобу ООО «Бригитта» необоснованной и не подлежащей удовлетворению полностью.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-652/2024, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых отдельными видами юридических лиц (далее - Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>.

Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение и документацию о запросе предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку материала для ремонта цементобетонных покрытий, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32413516295.

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

Пунктом 25 Информационной карты Документации установлено следующие критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

№ п/п	Критерий оценки заявок	Значимость критерия оценки (подкритериев)
1.	Цена договора (руб.)	84%
2.	Снижение налоговой нагрузки для Заказчика	14%
3.	Срок (периоды) поставки товара (календарных дней)	2%

Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критерию «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» определяется по формуле:

$$Rei = ((Ei * Z) * N) + ((Ei * Z) * M) + ((Ei * Z) * Y), \text{ где}$$

Rei – рейтинг, присуждаемый i -й Заявке по указанному критерию;

Ei – показатель (в баллах), присвоенных i -ому Участнику закупки, согласно значениям, приведенным ниже;

N - % товаров, работ, услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по ставке, указанной в п.3 ст.164 Налогового кодекса РФ;

M - % товаров, работ, услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 2 ст.164 Налогового кодекса РФ;

Y - % товаров, работ, услуг от общей суммы, указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 1 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

Z – значимость критерия (%).

Таблица

I. Товар (товары), работа, услуга, подлежит (-ат) налогообложению по ставке, указанной в п. 3 ст.164 Налогового кодекса РФ:

1.1 Участник закупки обязуется выставить Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС, в том числе принимает на себя обязательство, в соответствии с ч. 5 ст.173 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 100.

1.2. Участник закупки не выставляет Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС.

Количество баллов – 0.

II Товар (товары), работа, услуга, подлежит (-ат) налогообложению по ставке указанной в п. 2 ст. 164 Налогового кодекса РФ:

2.1 Участник закупки обязуется выставить Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС, в том числе принимает на себя обязательство, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 100.

2.2 Участник закупки не выставляет Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС.

Количество баллов – 45,4.

III. Товар (товары), работа, услуга, подлежит (-ат) налогообложению по ставке указанной в п.1 ст.164 Налогового кодекса РФ:

3.1 Участник закупки обязуется выставить Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС, в том числе принимает на себя обязательство, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 100.

3.2 Участник закупки не выставляет Заказчику счет-фактуру/УПД с выделенной суммой НДС.

Количество баллов – 100.

В соответствии с пунктом 15.1 Документации установлено, что любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

В соответствии с пунктом 15.2 Документации установлено, что любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участником закупки может быть 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.

При этом, согласно части 6 статьи 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.

Пунктом 23 Информационной карты Документации установлено, что цена договора (цены единицы товара, работы, услуги) должна быть указана с учетом налогов, сборов, других обязательных платежей и расходов, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и требованиями настоящей Закупочной документации.

На основании части 2 статьи 2 Закона о закупках основным документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика является положение о закупке, которое должно 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.

Пунктом 50.7 раздела 50 Положения установлено, что критерии оценки заявок на участие в запросе предложений Заказчик устанавливает в документации о закупке, в соответствии с требованиями, предусмотренными разделом 17 настоящего Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 17.3 Положения установлено, что в целях соблюдения настоящего раздела для оценки заявок (предложений) Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке следующие критерии оценки:

а) характеризующиеся как стоимостные критерии оценки, в том числе: цена договора;

б) характеризующиеся как нестоимостные критерии оценки, в том числе: срок (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, снижение налоговой нагрузки для Заказчика;

В документации о закупке Заказчик обязан указать используемые для определения поставщика (исполнителя, подрядчика) критерии оценки и величины значимости критериев оценки.

Сумма величин значимости всех критериев оценки, применяемых Заказчиком, должны составлять 100 процентов.

Таким образом, регламент осуществления закупочной деятельности в соответствии с нормами Закона о закупках, порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки, в том числе порядок рассмотрения заявок на участие в закупке устанавливается Заказчиком самостоятельно согласно утвержденному Положения о закупке и Документации.

В соответствии с частью 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

1) лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;

2) налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению.

При этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете-фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг).

Соответственно, законодателем предусмотрено право для лиц, не являющихся налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, выставлять покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что участником закупки может быть любое лицо, как применяющее упрощенную систему налогообложения, так и применяющее общую (традиционную) систему налогообложения.

Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленного в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации от 27.04.2021, № 305-ЭС20-24221, от 31.07.2021 № 305-КГ17-2243, от 20.07.2017 № 305-КГ17-3423).

Требования Закона о закупках об экономически эффективном расходовании денежных средств и сокращении издержек Заказчика при осуществлении закупок предполагают, что при определении товаров, работ и услуг Заказчик стремится минимизировать свои издержки при сохранении требуемого уровня качества.

Обзоре 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, также разъяснено, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

В Документации алгоритм и методика расчета критерия «Снижение налоговой

нагрузки для Заказчика» позволяет сделать вывод, что указанный критерий является измеряемым. Значимость критерия оценки «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» составляет 14% от общего веса значимости трех критериев оценки.

Таким образом, выигравшим признается лицо, которое предложит лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, установленным заказчиком в документации на основании положения о закупке.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, а также предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Соответственно, довод Заявителя о том, что Заказчиком нарушен принцип равноправия, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки установленный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о Закупках не нашел своего подтверждения.

А также довод заявителя о том, что преимущество по результатам оценки заявок получит заявка участника, применяющего общую систему налогообложения, не обосновано и не находит своего подтверждения, равно как и утверждение о том, что документацией установлены разные критерия оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Также Заявитель не предоставил доказательств, подтверждающих реальность своих намерений участвовать в закупки, способность выполнения работ, являющихся объектом закупки. Соответственно, у антимонопольного органа отсутствует основания полагать, что Заявитель не сможет стать победителем вследствие применения к нему спорного критерия оценки, а также будут нарушены права и законные его интересы действиями Заказчика (положениями Документации).

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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 пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Бригитта» на действия заказчика ООО «МАК им. А.А.

Леонова» необоснованной.

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

2024-5273