РЕШЕНИЕ

по делу № 065/07/3-722/2022

06 декабря 2022 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председателя Комиссии: <…> - руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

Членов Комиссии: <…> - главного специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

< . . . > - старшего государственного инспектора отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

в присутствии представителей:

от Заказчика – <...>

от Заявителя – <...>

рассмотрев дело № 065/07/3-722/2022 по жалобе индивидуального предпринимателя < . . . > (ИНН 710400029240) на действия Заказчика – Публичного акционерного общества энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024), при проведении запроса предложений в электронной форме по объекту: «Поставка химических материалов» (извещение № 32211865109), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

29.11.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее - Управление) поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, который нарушил положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Рассмотрение жалобы по существу назначено на 06.12.2022 в 11 часов 00 минут.

Комиссия Сахалинского УФАС России, изучив представленные в материалы дел, документы и информацию, установила следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с правилами настоящей статьи 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 июля 2011 года N 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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 частью 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).

В силу части 2 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Согласно пункту 7 части 10 статьи 4 о закупках, должен быть указан порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В соответствии с письмом Минэкономразвития России от 17.02.2016 № ОГ-Д28-2554: «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. 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.

ИП Липенцов Максим Львович в своей жалобе указал на неправомерность установления требования, согласно которому при оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки. В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона 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 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.

Указание в извещении сведений о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) без учета НДС позволяет обеспечить возможность сопоставления по критерию «цена» заявки участников, использующих разные режимы налогообложения. Аналогичный вывод содержится в Определении Верховного Суда РФ от 17.04.2020 № 307-ЭС20-4517.

В документации о закупке (см. п. 1.2.12) ПАО «Сахалинэнерго» указывает начальную максимальную цену (далее - НМЦ) без учета НДС в целях соблюдения принципа информационной открытости закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках), поскольку данный принцип подразумевает равные права участников на доступ к информации о закупке, в том числе об НМЦ. Если разместить информацию о НМЦ только с учетом НДС, это предоставит преимущество участникам не являющимися плательщиками НДС, так как цена, с НДС окажется менее конкурентоспособной.

В соответствии с пунктом 1.2.12 Документации о закупке НМЦ представлена в виде цен на каждую единицу товара, работы, услуги согласно Приложению

№ 8 «Структура НМЦ», превышение которых (по каждой единице товара, работы, услуги) не допускается. При этом максимальным значением цены договора является сумма в размере: 4 602 008,84 руб., без учета НДС. Отражение информации об НМЦ без учета НДС, но с указанием на порядок формирования такой цены (п.п. 5 и 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 4.5.6.2 документации о закупке) позволяет участникам закупки корректно сформировать свои предложения и обеспечить равные права и законные интересы как участников, являющихся плательщиками НДС, так и участников, не являющихся плательщиками НДС.

Также в соответствии с п. 4.9.4 Документации о закупке в случае проведения закупки с использованием ЭТП - Организатор исходит из преимущества общей итоговой цены без учета НДС.

В приложении к документации о закупке «Письмо о подаче оферты» подробно описываются условия подачи заявки по итоговой стоимости, в том числе для участников с упрощенной системой налогообложения, что соответствует принципу информационной открытости закупки. Кроме того, в пункте 2.1. договора к Документации о закупке цена договора, определенная в процессе конкурентной конкурсной процедуры, также указывается без НДС.

Ввиду вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что оценка ценовых предложений участников закупки без учета НДС соответствует действующему законодательству, так как начальная (максимальная) цена договора не включает НДС, поскольку в этом случае участники, как и в случае включения НДС в стоимость договора, поставлены в одинаковое положение при формировании своих ценовых предложений и не должны занижать свои предложения с целью получения возможности победить в закупочной процедуре и впоследствии исполнять условия договора в ущерб и убыток собственным интересам и возможностям.

На основании изложенного, Комиссия Сахалинского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 065/07/3-722/2022, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 710400029240) на действия Заказчика – Публичного акционерного общества энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024), при проведении запроса предложений в электронной форме по объекту: «Поставка химических материалов» (извещение № 32211865109) – необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объёме.