

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей: заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: начальник отдела контроля органов власти; главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей от:

- ИП Журавлев М.А.;

- ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» - уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителя в заседании комиссии не обеспечило, в том числе посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ИП Журавлева М.А., материалы дела №8-01/13(027/10/18.1-143/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ИП Журавлева М.А. на действия ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку 3D-сканера (извещение № 32009823530).

Как следует из жалобы, заказчиком созданы преимущественные условия участникам, применяющим общую систему налогообложения (далее – ОСНО), перед участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения (далее -УСН).

ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» с доводами жалобы не согласилось по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 12.02.2021 №2/278/2, дополнительно пояснив, что формула расчета рейтинга участников не привязана к начальной максимальной цене договора (далее - НМЦ), указанной в документации, и включающей в себя все налоги и сборы, предусмотренные действующим законодательством. Заказчик сравнивает ценовые предложения участников, облагаемые и необлагаемые НДС, не с установленной НМЦ закупки, а непосредственно между участниками. Из этого следует, что заказчиком оценивается реальная экономическая эффективность закупки товара у конкретного участника, с учетом реализации мер, направленных на сокращение издержек, согласно пп. 2 ч.1 ст.3 Закона 223-ФЗ.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В заседании комиссии объявлялся перерыв до 17.00ч. 15.02.2021.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является 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, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 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 силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупках государственной корпорации «Ростех», утвержденным наблюдательным советом протоколом от 18.03.2015 №2 с изменениями от 28.08.2020 №6 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно пункту 10.13.8 Положения о закупке при определении порядка оценки по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» заказчик, при условии возможности и экономической эффективности применения налогового вычета, вправе в извещении, документации о закупке предусмотреть порядок оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС. Если заказчик не имеет права применять налоговый вычет НДС, а также в случаях, когда у заказчика отсутствует однозначная информация о наличии права применить налоговый вычет НДС, либо если налоговый вычет НДС применяется в отношении части приобретаемой продукции, то порядок оценки заявок по

критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС не может быть установлен в извещении, документации о закупке и в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений должны использоваться цены предложений участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

В соответствии с пунктом 12.12.1 Положения о закупке конкурентные закупки, участниками которых могут быть только субъекты МСП, проводятся заказчиками I группы следующими способами: конкурс в электронной форме; аукцион в электронной форме; запрос предложений в электронной форме; запрос котировок в электронной форме.

21.12.2020 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» размещено извещение №32009823530 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку 3D-сканера, закупочная документация.

Начальная (максимальная) цена договора - 5 519 960 руб. (с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства). Срок подачи заявок – с 25.12.2020 по 20.01.2021. Дата рассмотрения 1 частей заявок – 25.01.2021. Рассмотрение 2 частей заявок – 29.01.2021. Дата подведения итогов – 03.02.2021.

В соответствии с приложением №2 к информационной карте закупочной документации порядок оценки и сопоставления заявок осуществляется на основании критериев оценки:

1. Цена договора или цена за единицу. В рамках критерия оценивается предлагаемая участниками закупки цена договора. Лучшим предложением по критерию признается предложение, содержащее наименьшее значение цены.

2. Срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг. В рамках критерия оценивается предлагаемый участниками закупки срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг. Лучшим предложением по критерию признается предложение о наименьшем сроке поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

3. Квалификация участника закупки. В рамках критерия оценивается: наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема, наличие статуса производителя или официального представителя производителя.

При этом в случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС (приложение 2 к информационной карте, пункт 1, критерий 1, раздел «дополнительные сведения» абзац 2).

Аналогичная норма содержится в пункте 10.13.8 Положения о закупке.

Согласно протоколу от 22.01.2021 №2301-2020-02338-01 на участие в закупке поступило 4 заявки под идентификационными номерами 554040, 554928, 554617, 548514, заявки участников допущены к участию в закупке.

Вторые части заявок поступили от 3 участников закупки под номерами 554040, 554928, 554617, которые допущены к участию в закупке (протокол от 29.01.2021 №2301-2020-02338-02).

Ценовые предложения от участников 554040 (основное 5 519 400 руб. с НДС, 4 599 500 руб. без НДС), 554928 (основное 5 497 960 с НДС, 4 581 633, 33 руб. без НДС, альтернативное 5 497 960 с НДС, 4 581 633, 33 руб. без НДС), 554617 (5 010 000 руб. НДС не облагается). Победителем признан участник под идентификационным номером 554928 (протокол от 03.02.2021 №2301-2020-02338-03).

Поскольку Положением о закупке, закупочной документацией допускается оценка заявок участников с разными налоговыми режимами по цене без учета НДС, то в данной связи действия комиссии обоснованные. В связи с чем довод заявителя не противоречит порядку документации (приложение 2 к информационной карте, пункт 1, критерий 1, раздел «дополнительные сведения» абзац 2), в связи с чем выбор победителем данной закупочной процедуры участника под идентификационным номером 554928 следует признать правомерным, как содержащее наименьшее ценовое предложение.

Исходя из материалов дела, жалобу ИП Журавлева М.А. на действия ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» при проведении запроса предложений в электронной форме, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Журавлева М.А. на действия ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку 3D-сканера (извещение № 32009823530) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.