

РЕШЕНИЕ №086/07/3-797/2023

Резолютивная часть решения оглашена 30.05.2023
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 01.06.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, Управление, Ханты-Мансийское 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:

- *** - заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

- *** - начальник отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

- *** - главный государственный инспектор отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления,

в отсутствие на заседании комиссии представителя заявителя Общества с ограниченной ответственностью «***» (далее - Заявитель), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии на заседании комиссии в режиме видеоконференцсвязи представителя заказчика Акционерного общества «***» (далее - Заказчик) ***, действующей на основании доверенности №248/22 от 29.12.2022,

в отсутствие на заседании комиссии представителя оператора электронной торговой площадки Общества с ограниченной ответственностью «***», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи жалобу заявителя, исх.№72 от 23.05.2023, рег.№5096-ЭП/23 от 23.05.2023 (далее - Жалоба) на действия заказчика при проведении электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными отходами, объект закупки № 9/2023 оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск, реестровый номер извещения № 2100700005323000007.

УСТАНОВИЛА:

В Управление в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными отходами, объект закупки № 9/2023 оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск, реестровый номер извещения № 2100700005323000007.

В соответствии с пунктом 4 постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 «Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для Регионального оператора», торги проводятся в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно материалам жалобы дата и время начала срока подачи заявок 15.05.2023 15:25 (МСК+2); дата и время окончания срока подачи заявок 23.05.2023 14:00 (МСК+2); дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги 23.05.2023; дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 24.05.2023, жалоба заявителя поступила в Управление 23.05.2023.

В связи с чем, в соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Управлением в адрес заявителя, заказчика, оператора электронной торговой площадки Общества с ограниченной ответственностью «***» направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы было назначено на 30.05.2023.

В жалобе заявитель указывает на то, что заказчик 15.05.2023 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) было опубликовано извещение о проведении закупки № 2100700005323000007, документация № 9/2023 об электронном аукционе на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск.

Заказчиком в приложении №2 обоснование НМЦ Ханты-Мансийск лот 1 сформированы начальные (максимальные) цены услуги без указания стоимости НДС, что является нарушением требований пункта 90(1) основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами».

В пункте 9 Раздела 2 Информационная карта указана стоимость 1 м³ - 883 рубля 78 копеек; 1 тонна - 7 581 рубль 17 копеек, без указания размера НДС.

Все расчёты Заказчика в приложении №2 обоснование НМЦ, в соответствии с подпунктом и) пунктом 90(1) основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами», должны в себя включать расходы, связанные с оплатой налогов, сборов и других обязательных платежей (в том числе с обязательным страхованием гражданской ответственности владельцев транспортных средств, оснащением и обеспечением функционирования аппаратуры спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS).

Однако, Заказчик в нарушение подпункта и) пунктом 90(1) основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами», произвёл расчёт начальной цены без включения НДС - 20%.

Заказчик в приложении №4 к документации об электронном аукционе разместил проект Договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в пункте 2.1 которого установлен следующий порядок ценообразования:

2.1. Предельная цена договора составляет ____ рублей. Цена за 1 м³ составляет ____ рублей. Цена за 1 тонну составляет ____ рублей.

Цена включает в себя все расходы оператора на сбор и транспортирование ТКО в пределах зоны своей деятельности. В том числе, включает в себя расходы связанные со стоимостью всех услуг, материалов, оборудования, затрат связанных с оформлением услуг, заработную плату, транспортные и командировочные расходы, питание, проживание страхование, таможенное оформление, в том числе и уплата таможенных платежей, налогов и сборов, транспортные расходы и получение разрешений на транспортировку грузов, накладные расходы, лимитированные затраты, прочие расходы.

Окончательная стоимость услуг по договору определяется исходя из цены услуги за единицу и фактического объема (количества) принятых региональным оператором услуг без замечаний.

Расчеты по договору осуществляются в рублях Российской Федерации.

Таким образом, в извещении о проведении электронного аукциона и проекте договора заказчиком установлена начальная (максимальная) цена договора без включения в неё НДС, при этом, в соответствии с подпунктом и) пунктом 90(1) основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами» определяя в документации о закупке начальную (максимальную) цену договора заказчик должен установить одно значение такой цены включающей НДС (независимо от применяемой ими системы налогообложения).

Следовательно, устанавливая формулировку «Цена договора не включает налог на добавленную стоимость, подлежащий оплате в случаях и в размере, предусмотренных Налоговым кодексом Российской Федерации» заказчик допускает увеличение цены заключаемого договора в случае, если участник находится на общей системе налогообложения и является плательщиком НДС. Заказчик, применив такой порядок заключения договора, допускающий увеличение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, тем самым создал такому участнику преимущественные условия по сравнению с участником, применяющим упрощенную систему налогообложения, то есть создал неравные условия оценки ценовых предложений, чем ограничил конкуренцию и нарушил пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

На основании вышеизложенного заявитель считает, что заказчиком при размещении электронного аукциона допущены нарушения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а в действиях должностных лиц заказчика содержится состав административного правонарушения, на основании изложенного просит провести внеплановую проверку действий заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме; признать в действиях заказчика нарушение законодательства о размещении заказов; выдать обязательные для исполнения предписание об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации; приостановить размещение заказа и заключение договора до рассмотрения настоящей жалобы, по существу.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил в Управление материалы и письменные возражения, исх.№ 01-04-ЮЭ/18604 от 29.05.2023, рег.№5263-ЭП/23 от 29.05.2023.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> - 15.05.2023;
2. Начальная (максимальная) цена контракта - 225 199 422, 59 руб.;
3. Дата и время окончания срока подачи заявок - 23.05.2023 14:00 (МСК+2).

В соответствии с частью 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон об отходах) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение ТКО на территории субъекта РФ обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

В силу требований части 3 статьи 24.8 Закона об отходах, в случаях, установленных

пунктом 3 Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 1133 от 03.11.2016 (далее - Правила № 1133), региональный оператор формирует цены на услуги по транспортированию ТКО по результатам торгов, проводимым в порядке, определенном Правилами № 1133:

а) если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов ТКО (по массе отходов), образующихся на территории субъекта РФ;

б) если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по транспортированию ТКО для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключённом между органами исполнительной власти субъектов РФ и региональным оператором.

Так, согласно пункту 4 Правил №1133 торги проводятся в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе), с учётом особенностей, предусмотренных Правилами №1133.

Касаясь довода жалобы заявителя о том, что заказчик произвёл расчёт начальной цены без включения НДС 20%, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

В силу положений подпункта «к» пункта 5, пункта 5 (1) Правил № 1133 определение и обоснование цены предмета аукциона в рассматриваемом случае осуществляется в соответствии с пунктом 90 (1) Основ ценообразования и производится с применением экономически и технологически обоснованных объемов потребления сырья, материалов, выполняемых работ.

Пунктом 90 (1) основ ценообразования определено, что расходы на транспортирование ТКО, в том числе цена предмета аукциона, проводимого в соответствии с Правилами № 1133, определяются с учетом расстояния транспортирования твердых коммунальных отходов в соответствии с территориальной схемой, утвержденной в установленном порядке, и планируемого количества транспортируемых твердых коммунальных отходов как сумма планируемых на очередной период регулирования расходов, перечень которых, приведен в подпунктах «а» - «к» пункта 90 (1), в том числе учитываются расходы, связанные с оплатой налогов, сборов и других обязательных платежей (в том числе с обязательным страхованием гражданской ответственности владельцев транспортных средств, оснащением и обеспечением функционирования аппаратуры спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS (подпункт «и» пункта 90 (1))).

Таким образом, пункт 90 (1) основ ценообразования не содержит исключений в отношении косвенных налогов, включая НДС.

При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену, включая налоговые платежи.

Согласно статье 34 Закона о контрактной системе, контракт (договор) заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении закупки, закупочной документацией, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт. При этом, победитель при формировании своего ценового предложения предлагает цену договора с учетом всех накладных расходов, включая налоги и сборы, которые он должен уплатить в соответствии с положениями налогового законодательства.

Как следует из пункта 5 Правил №1133 при проведении аукциона на организатора аукциона не распространяются положения Закона о контрактной системе, регламентирующие:

- а) планирование закупок;
- б) предоставление преимуществ при осуществлении закупок и установление ограничений участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя);
- в) создание контрактных служб;
- г) требования к членам комиссии по осуществлению закупок о прохождении членами комиссии профессиональной переподготовки или повышения квалификации в сфере закупок;
- д) последствия признания аукциона в электронной форме несостоявшимся, предусмотренные частью 8 статьи 52 Закона о контрактной системе;
- е) особенности исполнения контракта в части подготовки и размещения в единой информационной системе в сфере закупок документов, предусмотренных частями 13 и 14 статьи 94 Закона о контрактной системе;
- ж) изменение и расторжение контракта;
- з) осуществление мониторинга закупок и аудита в сфере закупок;
- и) контроль в сфере закупок;
- к) порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены предмета аукциона).

Указанный перечень случаев является закрытым и расширительному толкованию не подлежит.

Следовательно, на организатора аукциона распространяются, в том числе и положения части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе об условиях заключения контракта (договора), заключаемого по результатам аукциона.

Таким образом, контракт заключается по цене победителя закупки с учетом налогов и сборов, которые он обязан уплатить в соответствии с положениями НК РФ.

Заявитель считает, что заказчиком при формировании НМЦ не учтен НДС, что является нарушением требований пункта 90(1) основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.05.2016 №484 «О ценообразовании в

области обращения с твердыми коммунальными отходами».

В жалобе заявитель ссылается на то, что в Приложении № 2 обоснование НМЦ заказчиком сформированы начальные (максимальные) цены услуги без указания и учета стоимости НДС, что является нарушением требований пункта 90(1) Основ ценообразования.

Однако Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не может согласиться с указанными доводами Заявителя, поскольку приложение №2 обоснование НМЦ, являющееся частью документации № 9/2023 об электронном аукционе, содержит необходимые сведения, наличие которых установлено действующим законодательством Российской Федерации, соответствует требованиям основ ценообразования, а именно во вкладке «Машино-час» вышеуказанного файла содержится информация об общей сумме начальной (максимальной) цены договора, включающей сумму НДС.

Показатели в файле Приложение №2 Обоснование НМЦ имеют следующие значения:

- общая сумма начальной (максимальной) цены договора, включающая сумму НДС - 187 666 185, 49 (значение указано в ячейке, расположенной в строке 79, столбец 45).

Для значений начальной (максимальной) единицы оказываемой услуги, а именно тариф за транспортирование 1 тонны ТКО и 1 кубического метра ТКО, в файле Приложение № 2 обоснование НМЦ, по аналогии с начальной (максимальной) ценой договора, также приведены сведения об общей сумме цены единицы с учетом НДС, в частности, для показателей начальной (максимальной) цены единицы оказываемых услуг в файле Приложение № 2 обоснование НМЦ указаны следующие значения:

- тариф на транспортирование ТКО на 2023 год рублей за кубический метр, в том числе с НДС - 470,27 (значение указано в ячейке, расположенной в строке 81, столбец 46);

- тариф на транспортирование ТКО на 2023 год рублей за тонну, в том числе с НДС - 5 469,18 (значение указано в ячейке, расположенной в строке 81, столбец 47).

	НВВ на транспортирование ТКО (12 мес), руб.	Тариф на транспортирование ТКО на 2023 год руб./м3	Тариф на транспортирование ТКО на 2023 год руб./тн
Итого по Маршрутам без НДС	187 666 185,49	391,89	4 557,65
НДС	37 533 237, 10	78,38	911,53
Итого с НДС	225 199 422,59	470,27	5 469,18

Вышеуказанные сведения подтверждают наличие в закупочной документации электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными отходами, объект закупки № 9/2023 оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск, реестровый номер извещения № 2100700005323000007, сведений о суммах НДС, входящих в состав рассчитанных начальной (максимальной) цены договора и начальной (максимальной) цены единицы оказываемой услуги.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не установила нарушений в действиях заказчика, в связи с чем признает довод жалобы заявителя о том, что заказчик произвел расчёт начальной цены без включения НДС 20%, необоснованным.

Касаясь доводов жалобы заявителя о том, что заказчик в проекте договора не указывает сведения о включении НДС в цену договора и применяет порядок заключения договора, допускающий увеличение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Заявитель цитирует п. 2.1 проекта договора (Приложение № 4 к документации аукциона № 9/2023) определяющий порядок формирования цены договора и описание расходов входящих в цену договора. Абзац 4 вышеуказанного п. 2.1 проекта договора содержит описание всех расходов оператора входящих в цену договора:

«Цена включает в себя все расходы оператора на сбор и транспортирование ТКО в пределах зоны своей деятельности. В том числе, включает в себя расходы связанные со стоимостью всех услуг, материалов, оборудования, затрат связанных с оформлением услуг, заработную плату, транспортные и командировочные расходы, питание, проживание страхование, таможенное оформление, в том числе и уплата таможенных платежей, налогов и сборов, транспортные расходы и получение разрешений на транспортировку грузов, накладные расходы, лимитированные затраты, прочие расходы».

Абзац 4 пункта 2.1 проекта договора, в частности содержит формулировку: «...налогов и сборов...», которая в свою очередь, по смыслу, предполагает, что заказчиком при формировании цены договора учитываются все подлежащие уплате оператором налоги и сборы, в частности НДС. Аналогичная формулировка о включении в начальную (максимальную) цену договора всех подлежащих уплате оператором налогов и сборов также содержится в пункте 10 Раздела 2 Информационной карты документации аукциона № 9/2023.

	Максимальная цена договора	<p>225 199 422 (двести двадцать пять миллионов сто девяносто девять тысяч четыреста двадцать два) рубля 59 копеек.</p> <p>В цену договора включены все расходы Поставщика, стоимость всех работ, услуг, материалов, оборудования, затраты связанные с оформлением работ, заработную плату, транспортные и командировочные расходы, питание, проживание страхование, таможенное оформление, в том числе и уплата таможенных платежей, налогов и сборов на ввоз на территорию РФ в соответствии с существующими расценками на момент совершения таможенного оформления, транспортные расходы и получение разрешений на транспортировку грузов, накладные расходы, лимитированные затраты, прочие расходы.</p>
--	----------------------------	---

Заказчиком в документации № 9/2023 об электронном аукционе установлено одно значение начальной (максимальной) цены договора, включающее НДС.

Жалоба, поданная Заявителем, содержит ссылку на следующую формулировку: «Цена договора не включает налог на добавленную стоимость, подлежащий оплате в случаях и в размере, предусмотренных Налоговым кодексом Российской Федерации».

Однако Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что вышеуказанная формулировка не содержится ни в документации № 9/2023 об электронном аукционе, ни в проекте договора, ни в одном из ее приложений.

Пункт 1.5 Порядок проведения электронного аукциона, пункт 1.6 Заключение договора по результатам электронного аукциона раздела 1 Общих условий проведения закупки документации № 9/2023 об электронном аукционе на право заключения договора на Оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск, не содержат условий оценки заявок и заключения договора, которые бы допускали увеличение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС.

Порядок заключения договора, изложенный в положениях документации № 9/2023 об электронном аукционе, не допускает увеличение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС и, следовательно, не создает такому участнику преимущественных условий по сравнению с участником, применяющим упрощенную систему налогообложения.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не установив нарушений в действиях заказчика признает доводы жалобы заявителя о том, что заказчик в проекте договора не указывает сведения о включении НДС в цену договора и применяет порядок заключения договора, допускающий увеличение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, необоснованными.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России указывает, что положения

документации № 9/2023 об электронном аукционе не создают неравных условий оценки ценовых предложений, не ограничивают конкуренцию и не нарушают положения Закона о контрактной системе.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу заявителя, исх.№72 от 23.05.2023, рег.№5096-ЭП/23 от 23.05.2023, на действия заказчика при проведении электронного аукциона для торгов по обращению с твердыми коммунальными отходами, объект закупки № 9/2023 оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в пределах зоны деятельности регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенной границами Муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры город Ханты - Мансийск, реестровый номер извещения № 2100700005323000007, необоснованной.

Председатель Комиссии ***

Члены Комиссии: ***

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