

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

Либкнехта, 55.

610000,
Киров
обл., ул.
К.

**«07» февраля 2024 г.
86/2024**

№ 043/07/3-

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, запроса котировок на закупку товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в составе:

Председателя комиссии:

– руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов комиссии:

– ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

– специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

в присутствии:

. – индивидуального предпринимателя;

при участии посредством ВКС:

– представителей КОГУП «Облкоммунсервис» по доверенностям;

рассмотрев жалобу ИП ,

У С Т А Н О В И Л А:

25.01.2024 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ИП (далее – Заявитель) на действия Заказчика – КОГУП «Облкоммунсервис» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку дровяной древесины (дров из прочих пород и смеси пород деревьев) для котельной КОГУП «Облкоммунсервис», расположенной по адресу: Кировская область, г. Советск, ул. Строителей, д. 32Б (извещение № 32313129958).

Жалоба рассматривается в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции).

Заявитель считает, что Заказчик необоснованно указал в документации два ценовых значения (с НДС и без НДС), в нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в связи с чем на подписание Заявителю был направлен договор с ценой, отличающейся от предложенной.

Лицам, участвующим в деле, направлено уведомление о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика запрошены необходимые документы по исследуемой закупке, а также письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрение жалобы назначалось на 02.02.2024 г., откладывалось на 07.02.2024 г. Лица, участвующие в деле, извещены надлежащим образом.

Представители Заказчика пояснили, что при обосновании НМЦД Заказчиком использован метод сопоставимых рыночных цен (анализ рынка), расчет был произведен на основе коммерческих предложений. НМЦД без НДС составила – 487 500 руб. Для обеспечения равной и объективной оценки заявок участников, работающих с НДС и без НДС, была увеличена цена на сумму НДС – 20 % и составила – 585 000 руб. Величина снижения НМЦД – от 0,5 до 5 % от НМЦД с НДС. Отмечает, что в случае если оказание услуг не подлежит налогообложению НДС, либо участник освобождается от исполнения обязанности налогоплательщика НДС, либо участник не является налогоплательщиком НДС, то цена, предложенная таким участником, не должна превышать установленную НМЦД без НДС. 17.01.2024 г. Заказчиком на подписание Заявителю направлен договор № 01-24/11 с ценой 439 230 руб. НДС не облагается. Считает довод Заявителя не обоснованными.

Изучив представленные документы, заслушав возражения сторон, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

25.12.2023 г. Заказчиком в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на поставку

дровяной древесины (дров из прочих пород и смеси пород деревьев) для котельной КОГУП «Облкоммунсервис», расположенной по адресу: Кировская область, г. Советск, ул. Строителей, д. 32Б. Начальная (максимальная) цена договора - 585 000,00 руб. Дата и время окончания срока подачи заявок - 10.01.2024 09:00 ч., дата рассмотрения первых частей заявок – 11.01.2024 г., дата рассмотрения вторых частей заявок – 15.01.2024 г.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика на дату проведения закупки, является Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд КОГУП "Облкоммунсервис" (далее - Положение о закупках), утвержденное приказом от 01.11.2023 № 370 и размещенное в единой информационной системе 01.11.2023 г.

В силу ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

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

В силу ч. 10 ст. 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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с п. 7.1. Положения о закупках при проведении конкурентной и неконкурентной процедуры Заказчиком определяется и обосновывается начальная (максимальная) цена договора (далее - Н(М)ЦД), формула цены, максимальное значение цены договора, цена единицы товара, работы, услуги исходя из потребности и тем способом, который сам заказчик посчитает приемлемым, с учетом порядка и методов, предусмотренных настоящим разделом. Н(М)ЦД может указываться как с учетом, так и без учета налога на добавленную стоимость в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации. При этом цена договора не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в закупочной документации как с учетом, так и без учета налога на добавленную стоимость в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

Согласно п. 9.2.7. Положения о закупках извещение о конкурентной закупке должно содержать сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

В силу п. 9.6.8. Положения о закупках если при рассмотрении заявок выясняется, что среди участников конкурса, электронного аукциона, запроса котировок, запроса цен, запроса предложений (далее в рамках настоящего пункта – участник), подавших заявки на участие в закупке, имеются юридические, физические лица, применяющие различные (между собой) системы налогообложения в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации, оценка заявок всех участников по критерию «цена договора» осуществляется без учета НДС. Данный порядок применяется на этапе оценки заявок конкурса, запроса котировок, запроса цен, запроса предложений, и на этапе подведения итогов электронного аукциона участников в целях недопущения, ограничения конкуренции, недопущения предоставления участникам, применяющим упрощенную систему налогообложения, преимущественных условий участия в закупке.

Согласно ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9 и п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что для проведения закупки Заказчик должен сформировать закупочную документацию, в которую в обязательном порядке должны быть

включены: сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора; обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В соответствии с п. 2.2 Документации начальная (максимальная) цена договора составляет: 585 000 (Пятьсот восемьдесят пять тысяч) рублей 00 копеек в т.ч. НДС 20 %, 487 500 (Четыреста восемьдесят семь тысяч) рублей 00 копеек без НДС.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 11.01.2024 г. комиссия Заказчика признала соответствующими две заявки. Протоколом подведения итогов от 15.01.2024 г. победителем признан ИП с ценовым предложением 527 075,00 руб.

Согласно п. 2.2 Договора, направленного на подписание Заявителю, общая цена настоящего Договора в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к настоящему Договору) составляет 439 230 (Четыреста тридцать девять тысяч двести тридцать) рублей 00 копеек, НДС не облагается.

Возможность установления различных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не соответствует ч. 9 ст. 3.2 и ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, из которых следует, что в закупочной документации должно быть установлено одно значение начальной (максимальной) цены для всех участников закупки вне зависимости от применяемой ими системы налогообложения, при этом учет возможности получения Заказчиком налогового вычета по НДС при сравнении ценовых предложений участников закупки приводит к постановке участников, применяющих общую систему налогообложения, в неравное положение с участниками, применяющими другие налоговые режимы.

Вместе с тем, указание Заказчиком начальной (максимальной) цены в извещении с учетом НДС не свидетельствует о том, что у участника закупочной процедуры, находящегося на упрощенной системе налогообложения, появляется обязанность по предоставлению ценового предложения, уменьшенного на НДС лишь потому, что он не является плательщиком данного налога.

Согласно письму ФАС России от 22.08.2018 N АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)» при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от

применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС. А с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Таким образом, направление Заявителю проекта договора с ценой, отличающейся от предложенной им, противоречит п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Довод Заявителя обоснован.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать обоснованной жалобу ИП на действия Заказчика – КОГУП «Облкоммунсервис» при проведении аукциона в электронной форме поставку дровяной древесины (дров из прочих пород и смеси пород деревьев) для котельной КОГУП «Облкоммунсервис», расположенной по адресу: Кировская область, г. Советск, ул. Строителей, д. 32Б (номер закупки 32313129958).
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание.
4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для возбуждения административного производства.
5. Обязать Заказчика представить в срок **до 29.02.2024 г.** в адрес Кировского УФАС России следующую информацию относительно должностного лица, ответственного за нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках:
 - паспортные данные (серия и номер паспорта, дата и наименование органа, выдавшего паспорт, дата и место рождения, место регистрации, место фактического проживания);
 - приказ о назначения на должность, должностную инструкцию;
 - объяснение должностного лица.

Обязать Заказчика обеспечить уведомление ответственного должностного лица о назначении времени и места составления протокола об административном правонарушении.

Составление протокола об административном правонарушении в отношении ответственного должностного лица назначается **на 05.03.2024 г. в 13 час. 10 мин.** по адресу: по адресу: г. Киров, ул. К.Либкнехта, д.55, каб. 9.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В случае невозможности обеспечить явку на составление протокола об административном правонарушении должностному лицу необходимо уведомить об этом Кировское УФАС России 8(8332) 23-16-46; e-mail: to43@fas.gov.ru).

В соответствии с ч.23 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель комиссии

Члены комиссии