

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–302/2020

Резолютивная часть решения оглашена 29.12.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 11.01.2021 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

| | | | |
|---------------------------|-------|---|---|
| Председатель Комиссии: | <...> | - | заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства; |
|---------------------------|-------|---|---|

| | | | |
|-----------------|-------|---|---|
| Члены комиссии: | <...> | - | ведущий специалист- эксперт отдела контроля органов власти, |
|-----------------|-------|---|---|

| | | | |
|--|-------|---|---|
| | <...> | - | специалист-эксперт отдела контроля органов власти, |
|--|-------|---|---|

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–302/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью

«ЗапСибАвто» (далее также – Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Аэропорт Рощино» (далее также – Заказчик) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по доставке сотрудников АО «Аэропорт Рощино» к месту работы и обратно (реестровый номер извещения: 32009685640), в присутствии

представителя Заявителя:

<...>,

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 18.12.2020 г. поступила жалоба (вх. № 13267) ООО «ЗапСибАвто» на действия АО «Аэропорт Рощино» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по доставке сотрудников АО «Аэропорт Рощино» к месту работы и обратно (реестровый номер извещения: 32009685640).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 23.12.2020 г. информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена

на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/11115>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 23.12.2020 г. в 17:54 Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/9619) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По существу, из довода жалобы Заявителя следует, что оценка заявки участника Закупки – ООО «ГлобусТрансАвто» осуществлялась закупочной комиссией Заказчика без учёта суммы налога на добавленную стоимость (далее – НДС), что необоснованно ограничивает возможность конкурентной борьбы Заявителя в рамках данной Закупки.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и пояснили, что оценка заявки участника – ООО «ГлобусТрансАвто» соответствует требованиям закупочной документации и является объективной ввиду того, что указанный участник использует упрощённую систему налогообложения (далее – УСН) и, соответственно предложенная им в заявке цена исполнения договора, являющегося предметом Закупки, объективно не включала в своё содержание НДС. В соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, у закупочной комиссии Заказчика, отсутствуют правовые основания изменять ценовые предложения участников Закупки посредством прибавления (исключения) суммы НДС (20 %) к (из) предложенной ими цене (цены) исполнения договора, так как в процессе оценки и сопоставления заявок всех участников, сравнению подлежат показатели, предлагаемые данными участниками в составе своих заявок, в том числе их ценовые предложения.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках), заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные

связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, решением единственного акционера АО «Аэропорт Рощино» от 27.07.2020 г. №2/2020 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Аэропорт Рощино» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 03.08.2020 г. (в новой редакции) размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела 17.11.2020 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009685640) и на сайте оператора электронной торговой площадки –акционерного общества «ЭТС» по адресу: <https://www.etp-ets.ru/>, Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация запроса проведения в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 07-187-20 на оказание услуг по доставке сотрудников АО «Аэропорт Рощино» к месту работы и обратно (далее – Документация).

Дата и время окончания подачи заявок: 02.12.2020 г. в 17:00.

Дата подведения итогов: 09.12.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 3 500 000,00 руб.

Согласно п. 2.1 Положения под запросом предложений понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признаётся участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определёнными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Заявка на участие в закупке предоставляется по форме и в порядке, которые указаны в документации о закупке, извещении о проведении закупки, а также в месте и до истечения срока, которые указаны в извещении о проведении закупки и (или) документации (п. 10.1 Положения).

Порядок проведения запроса предложений регламентируется разделами 48 – 56 Положения о закупке Заказчика.

Согласно п. 50.2 разд. 50 Положения, в документации о закупке должны быть указаны сведения, предусмотренные разд. 12 настоящего Положения о закупках, где п. 12.3 разд. 12 Положения закреплено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, указанные в ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, с учётом особенностей, установленных настоящим Положением о закупках.

Так, в соответствии с п. 5 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчёта 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.

Во исполнение изложенного, п. 8 Документации установлено, что сведения о начальной (максимальной) цене договора указаны в п. 22 Информационной карты, где Заказчиком определена начальная (максимальная) цена в размере – 3 500 000,00 руб.

Также п. 23 Информационной карты Документации определено, что цена договора должна быть указана с учётом налогов, сборов и других обязательных платежей, расходов на доставку и иных расходов, в соответствии с действующим законодательством РФ и требованиями Документации.

Здесь необходимо отметить, что по смыслу п. 23 Информационной карты Документации, при использовании соответствующим участником закупки УСН и объективным отсутствием в содержании предлагаемой таким участником цены исполнения договора суммы НДС, данный участник формирует своё предложение о цене без его учёта.

Согласно абз. 1 п. 13.2 Документации, заявка на участие в закупке должна быть оформлена в соответствии с формой Приложения № 2 к Документации, являющейся неотъемлемой частью настоящей закупочной документации.

Приложением № 2 к Документации представлена, в том числе унифицированная Заказчиком форма ценового предложения, где таблицей № 1 указанной формы предлагается к заполнению графа: «Предлагаемая Участником закупки Цена договора¹», - с ссылкой следующего содержания:

«Указывается сумма цифрами и прописью ____ рублей __ копеек (в иной валюте, в соответствии с требованиями Закупочной документации), в т.ч. НДС—__% указывается размер в % и сумма цифрами и прописью ____ рублей ____ копеек ЛИБО НДС не предусмотрен в соответствии со ст. __ НК РФ.».

Вместе с тем, пп. 5 п. 28 Информационной карты Документации определено, что заявка на участие в Закупке должна содержать уведомление о применении упрощенной системы налогообложения (УСН) или иных специальных налоговых режимов, заявление о переходе на УСН или иной специальный налоговый режим с отметкой налогового органа о принятии (в случае применения специальных налоговых режимов).

Учитывая изложенное объективно утверждение, что Заказчиком на стадии формирования закупочной документации прямо предусмотрена вероятная возможность участия в рассматриваемой закупке участников, использующих УСН.

Материалами дела установлено, что в составе заявки ООО «ГлобусТрансАвто» представлено, в том числе информационное письмо (Форма № 26.2-7) ИФНС России по г. Тюмени № 1 от 17.04.2020 г. № 763 из содержания которого следует, что указанный участник Закупки с 01.01.2015 г. применяет УСН.

Таким образом, по смыслу положений п. 23, пп. 5 п. 28 Информационной карты Документации и Приложения № 2 к Документации, при участии в рассматриваемой Закупке хозяйствующего субъекта, использующего УСН, такой участник указывает в составе своей заявки цену без учёта суммы НДС, так как объективно он не является плательщиком данного вида налога, а, следовательно, в случае его победы, договор фактически будет заключён по предложенной указанным участником цене без учёта НДС.

Протоколом подведения итогов от 09.12.2020 г. зафиксировано, что на участие в рассматриваемой Закупке подано три заявки, где победителем признан участник – ООО «ГлобусТрансАвто» с предложением о цене исполнения договора – 2 998 992,00 руб. и итоговом рейтингом привлекательности – 95 %, при ценовом предложении Заявителя жалобы равном 3 372 600,00 руб. и рейтингом привлекательности – 87,53 %.

В соответствии с п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Так, п. 25 Информационной карты Документации определены следующие критерии оценки и сопоставления заявок участников Закупки:

- цена договора (значимость критерия – 90 %);
- квалификация участника закупки (значимость критерия – 10 %),-

где согласно пп. 1 п. 26 Информационной карты Документации (Порядок оценки заявок участников), рейтинг, присуждаемый заявке по критерию оценки «Цена договора», определяется по формуле:

$$R_{ai} = ((A_{\min} / A_i) * 100) * Z, \text{ где:}$$

R_{ai} – рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

A_{\min} – минимальный показатель по критерию, из предложенных участниками

Закупки;

A_i – показатель (цена договора), предложенный i -м участником Закупки;

Z – значимость критерия.

Для оценки рейтинга учитывается итоговая цена договора, указанная в заявке на участие в закупке участника закупки.

Согласно ч. 6 ст. 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.

Таким образом, из рассмотренного порядка оценки заявок участников Закупки по критерию «Цена договора» следует, что Заказчиком при расчёте итогового рейтинга данного критерия оценивается итоговая цена договора, указанная в заявке на участие в закупке соответствующего участника, соответственно в рассматриваемом случае закупочная комиссия Заказчика не имеет правовых оснований осуществлять оценку заявок на участие в Закупке в порядке, которые не указаны в Документации, иное бы являлось нарушением ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, следовательно, довод жалобы Заявителя что оценка заявки участника Закупки – ООО «ГлобусТрансАвто» осуществлялась закупочной комиссией Заказчика без учёта суммы НДС является необоснованным.

Вместе с тем, учитывая содержание положений ч. 2 ст. 1, ч. 1, 2 ст. 2, ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, закупочная процедура представляет собой совокупность действий Заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключён договор на лучших для Заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надёжности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определённые положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора и порядок формирования цены договора.

В соответствии с ч. 22 ст. 3.2 Закона о закупках, при проведении запроса предложений победителем запроса предложений признаётся участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определёнными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

При этом, Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений участников Закупки независимо от применимой ими формы системы налогообложения, а также применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

В свою очередь, Закон о закупках не содержит норм, прямо регламентирующих возможность при осуществлении оценки заявок участников Закупки применить единый базис оценки цены предложений участником без учёта НДС.

В силу положений ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учётом интереса одержать победу. Предлагая определённую цену, участник несёт риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении Закупки.

С учётом вышерассмотренного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы, заслушав пояснения лиц участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что в обжалуемых Обществом действиях закупочной комиссии Заказчика

отсутствуют нарушения положений Закона о закупках, соответственно, жалоба ООО «ЗапСибАвто» на действия АО «Аэропорт Рощино» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по доставке сотрудников АО «Аэропорт Рощино» к месту работы и обратно (реестровый номер извещения: 32009685640) удовлетворению не подлежит.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЗапСибАвто» на действия акционерного общества «Аэропорт Рощино» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по доставке сотрудников АО «Аэропорт Рощино» к месту работы и обратно (реестровый номер извещения: 32009685640) **необоснованной**.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.