

Заказчик –

ПАО «ОДК-Сатурн»

e-mail: <...>

Заявитель –

ИП <...>

e-mail: <...>

Электронная торговая площадка –

ООО «ЭТП»

e-mail: info@mail.etprf.ru

(для сведения)

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения закупки

№ 076/10/18.1-244/2022

29 марта 2022 года

г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 01.04.2022 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Конькова Н.А., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Давыдова А.М.,

с участием:

от заказчика - ПАО «ОДК-Сатурн» <...>., <...>., <...>. (по доверенностям),

от заявителя - <...>. (по доверенности),

рассмотрев жалобу ИП <...>. (вх. № 2642 от 18.03.2022) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ОДК-Сатурн» (ИНН 7610052644, ОГРН 1027601106169) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ИП <...> (вх. № 2642 от 18.03.2022) на действия (бездействие) заказчика – ПАО «ОДК-Сатурн» при проведении запроса предложений в электронной форме 1704-2022-00508 на поставку технических газов и выполнение работ по ремонту и освидетельствованию баллонов (изв. № 32211139617).

Обжалуемые действия (бездействие): установление неправомерного порядка оценки заявок по критерию «Цена договора за единицу продукции» и определения победителя закупки.

На заседании Комиссии заказчик предоставил документы, запрошенные уведомлением от 21.03.2022 № 1441/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласился.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной 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 18.07.2011 № 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках антимонопольный орган в порядке, предусмотренном статей 18.1 Закона о защите конкуренции, принимает и рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика в случае осуществления 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.

Неправомерное определение победителя закупки, установление неправомерного порядка оценки заявок свидетельствует о возможном нарушении указанных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также части 6 статьи 3 Закона о закупках, согласно которой 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.

На основании изложенного жалоба ИП <...> (вх. № 2642 от 18.03.2022) подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

16.02.2022 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ОДК-Сатурн» размещено извещение № 32211139617 о проведении запроса предложений в электронной форме 1704-2022-00508 на поставку технических газов и выполнение работ по ремонту и освидетельствованию баллонов.

При организации и проведении запроса котировок заказчик и организатор закупки руководствуются Законом о закупках и Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке), документацией о закупке по запросу предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку технических газов и выполнение работ по ремонту и освидетельствованию баллонов (далее – Документация), а также извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение).

В соответствии с пунктом 2.1.1.1 Положения о закупке при проведении процедуры оценки и сопоставления заявок используются, в том числе ценовые критерии оценки:

1. «Цена договора или цена за единицу продукции»;
2. «Расходы на эксплуатацию и техническое обслуживание приобретаемой продукции»;
3. «Стоимость жизненного цикла продукции при проведении закупки на заключение договора жизненного цикла».

Согласно пункту 2.1.2 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 документации о закупке при проведении процедуры конкурса, запроса предложений / тендера, запроса цен, состязательных переговоров предусмотреть порядок оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС.

Пунктом 2.1.5 Положения о закупке установлено, что информация об использовании в качестве единого базиса оценки цен без НДС указывается в извещении, документации о закупке. В случае отсутствия в извещении, документации о закупке правил определения базиса сравнения ценовых предложений, сравнение производится по ценам участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством.

Согласно пункту 4.16.2 Документации оценка и сопоставление заявок осуществляются в соответствии с критериями оценки (включая подкритерии оценки, а также содержание и значимость (весомость) каждого критерия / подкритерия оценки) и в порядке, установленном приложением №2 к

информационной карте. Применение иного порядка и/или критериев оценки, кроме предусмотренных в документации о закупке, не допускается.

Пунктом 4.16.3 Документации установлено, что в рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) ЗК осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки. В целях определения победителя осуществляется ранжирование заявок по степени предпочтительности представленных предложений, присваивая участникам закупки места, начиная с первого.

В соответствии с приложением №2 к информационной карте расчет рейтинга заявок по критерию оценки «Цена договора или цена за единицу продукции» осуществляется в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений: в случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС.

Пунктом 2.1.6 Положения о закупке предусмотрено, что в случае, если в извещении, документации о закупке предусмотрен порядок оценки и сопоставления заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» без учета НДС, расчет рейтинга заявок по критерию (при проведении процедур конкурса, запроса предложений / тендера, запроса цен, состязательных переговоров) осуществляется после приведения предложений участников закупки к единому базису оценки без учета НДС.

В соответствии с пунктом 2.1.7 Положения о закупке в случае, если в качестве единого базиса оценки использовались цены участников без учета НДС, то договор с победителем закупки / лицом, представившим наилучшее предложение, являющимся плательщиком НДС, заключается по цене, предложенной им в заявке на участие в закупке с учетом суммы НДС.

Таким образом, в соответствии с требованиями Положения о закупке и Документации сравнение ценовых предложений участников без НДС применяется только для целей оценки заявок на участие в закупке. В случае заключения договора с победителем закупки, являющимся плательщиком НДС, стоимость товаров работ, услуг в договоре указывается с учетом НДС.

Протоколом № 2022/021/ЗПЗЕР-2 от 10.03.2022 года победителем закупки признан участник с идентификационным номером участника закупки 309032, предложивший цену договора 9 000 000 руб. с НДС, с предложенной стоимостной величиной всех единиц продукции 35 010,50 рублей с НДС.

Заявитель считает определение победителя неправомерным, поскольку, по мнению заявителя, индивидуальным предпринимателем предложена лучшая цена для заключения договора. Кроме того, заявитель полагает, что при оценке заявки по критерию «Цена договора за единицу продукции» заказчик не вправе применять сравнение ценовых предложений участников без НДС.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, пояснив, что порядок оценки заявок определяется Положением о закупке, кроме того в соответствии с Законом о закупках заказчик вправе самостоятельно определить порядок формирования цены договора, в том числе необходимость учета при формировании цены

договора НДС.

Вместе с тем, антимонопольный орган полагает, что Закон о закупках не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении сопоставления ценовых предложений участников закупочной процедуры, применения единого налогового базиса оценки цены предложений участников, то есть сопоставление цен без учета НДС. Кроме того, ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках.

Согласно позиции ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

В соответствии с пунктом 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) (далее - Обзор судебной практики) принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Так же в пункте 33 Обзора судебной практики Верховный Суд Российской Федерации указал: «учитывая, что в рассматриваемом случае при сопоставлении ценовых предложений участников запроса предложений с учетом НДС заказчиком были созданы условия, при которых заявке участника, не являющегося плательщиком НДС и предложившего наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, был присвоен второй итоговый рейтинг и участник, предложивший лучшие условия оказания услуг, не стал победителем запроса предложений, антимонопольный орган пришел к правомерному выводу о нарушении заказчиком требований пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и выдал предписание об устранении допущенных нарушений».

Представитель заказчика пояснил, что данная судебная практика не может применяться к обжалуемой закупке, поскольку в документации о закупке ПАО «ОДК-Сатурн» приведен единый порядок оценки заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции», а в судебной практике речь идет о содержании в закупочной документации различных методов сравнения ценовых предложений участников закупки, которое привело к увеличению цены договора на сумму НДС.

Вместе с тем, антимонопольный орган не может согласиться с доводом представителя заказчика, поскольку в ситуации, описанной в обзоре судебной практики, установлено, что для обеспечения равной и объективной оценки заявок участников, применяющих различные системы налогообложения, сравнение их ценовых предложений осуществляется по цене с учетом НДС, в обжалуемой

закупке - сравнение цен заявок производится без учета НДС.

Таким образом, действия заказчика, направленные на «очищение» цены, предложенной участником, использующим общую систему налогообложения, от НДС фактически приводят к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки. Данное обстоятельство не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Следовательно, приведение Заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения занижать свои предложения.

Таким образом, Заказчик нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяя дискриминационный подход к порядку оценки заявок путем приведения ценовых предложений участников Закупки к единому налоговому базису, создает неравные стартовые закупочные условия, ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения.

Данный вывод подтверждается правовой актуальной судебной практикой, а именно решениями Арбитражного суда г. Москвы от 25.12.2020 по делу № А40-107093/2020, от 18.02.2021 по делу № А40-247662/2020, решением Арбитражного суда Томской области от 11.11.2020 по делу № А67-4633/2020. В указанных судебных актах суды пришли к выводу, что порядок сравнения ценовых предложений участников без НДС является нарушением принципа равноправия, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> (вх. № 2642 от 18.03.2022) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ОДК-Сатурн» (ИНН 7610052644, ОГРН 1027601106169) при проведении запроса предложений в электронной форме 1704-2022-00508 на поставку технических газов и выполнение работ по ремонту и освидетельствованию баллонов (изв. № 32211139617) обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО «ОДК-Сатурн» предписание об отмене закупки № 32211139617.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. Рассмотреть заявки с учетом изложенных

Председатель Комиссии

Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии

Н.А. Конькова

А.М. Давыдова