

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

28 июня 2021 года г. Сыктывкар № 01-122/4706

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства в составе: «...» (далее – Комиссия), рассмотрев жалобу № 011/07/3-449/2021 индивидуального предпринимателя «...» (далее также заявитель) исх. № 217-21 от 17.06.2021 (вх. № 3154э от 17.06.2021) в отношении АО «Коми коммунальные технологии» (далее также заказчик), касающуюся нарушений Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при организации закупки в форме запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, наименование закупки - поставка электротехнической продукции, номер извещения 32110376832 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – жалоба, закупка, ЕИС), в присутствии на заседании:

«...» – представителей АО «Коми коммунальные технологии» по доверенностям,

УСТАНОВИЛА:

Заявителем указано на несоответствие извещения о проведении закупки требованиям Закона о закупках, указано на нарушение Закона о закупках. Заявитель просит выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию.

АО «Коми коммунальные технологии» явилось заказчиком и организатором закупки. Закупка проводилась на электронной площадке РТС-тендер на сайте <https://www.rts-tender.ru/> (в разделе для закупок 223-ФЗ).

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и

документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

По пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны 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.

По части 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В ЕИС 11.06.2021 размещено извещение о проведении закупки, утвержденное генеральным директором заказчика 11.06.2021, и документы к нему, извещение с изменениями и документы к изменениям размещены 16.06.2021. В извещении (с изменениями) сведения о начальной (максимальной) цене договора указаны следующим образом (пункт 2.5 раздела 2 «Информационная карта»):

**4 733 191 (Четыре миллиона семьсот тридцать три тысячи сто девяносто один) руб. 00 коп., в т.ч. НДС 20%,**

**3 944 325 (Три миллиона девятьсот сорок четыре тысячи триста двадцать пять) руб. 83 коп., без учета НДС \*.**

*\*Для предприятий, применяющих упрощенную систему налогообложения, которые не являются плательщиками НДС согласно п. 2 ст. 346.11 НК РФ, начальная (максимальная) цена Договора снижается на сумму НДС. Цена без учета НДС является начальной (максимальной) ценой для Участников закупки, применяющих УСНО.*

Цена договора включает все расходы, связанные с хранением и страховкой товара, работ, услуг, расходы на уплату налогов, таможенных пошлин и иных обязательных платежей, накладные расходы, требования и условия, сформированные в извещении, документации и договоре, наличие финансовых, технических, организационных возможностей для выполнения обязательств по договору.

Участник представляет цену, которая должна оставаться неизменной в течение всего срока исполнения договора.

**Единый базис сравнения ценовых предложений – минимальная цена заявки без НДС.**

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не следует из положений пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках. Из буквального толкования части 20 статьи 3.2, части 9 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в

извещении о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе котировок признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках требования к закупке, к порядку подготовки и проведения процедур закупки и условиям их применения, устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке. При этом данное осуществляется заказчиками не произвольно, а с учетом предусмотренных частью 1 статьи 3 названного Закона о закупках принципов закупочной деятельности и при соблюдении запретов и ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать либо увеличивать) предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках. Установленные правила оценки заявок должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

В рассматриваемом случае, установленный заказчиком при проведении закупки порядок сопоставления и оценки заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, свидетельствует о создании преимущественных условий для отдельных участников - плательщиков НДС по сравнению с участниками - не являющимися плательщиками НДС, что противоречит требованиям Закона о закупках.

В данном случае применение спорного положения извещения о закупке фактически приводит к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим общую систему налогообложения, вопреки указанному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону уменьшения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Аналогичные выводы содержатся в судебных решениях – определении Верховного

суда Российской Федерации № 307-ЭС20-21065 от 23.04.2021 по делу № А56-75118/2019, постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020.

В этой части жалоба является обоснованной.

В указанных выше действиях заказчика при указании в извещении о закупке двух начальных (максимальных) цен договора имеется нарушение пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках, при установлении в извещении о закупке положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС, имеется нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

При рассмотрении жалобы выявлено нарушение заказчиком положений Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

По вопросу о выдаче предписания Комиссия Коми УФАС России отмечает следующее.

Заказчиком представлена копия извещения об отмене закупки от 17.06.2021. Решение об отмене закупки принято до окончания срока подачи заявок, что соответствует требованиям части 5 статьи 3.2 Закона о закупках. Данное решение размещено в ЕИС 17.06.2021.

С учетом изложенного предписание выдаче не подлежит.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать АО «Коми коммунальные технологии» нарушившим пункт 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках при указании в пункте 2.5 раздела II извещения о закупке двух начальных (максимальных) цен договора, пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках при установлении в пункте 2.5 раздела II извещения о закупке положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС.

3. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в суд в течение трех месяцев со дня его принятия.