

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1821/2020

«26» ноября 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии:

Членов комиссии

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи,

при участии:

- <...> - представителя Федерального бюджетного учреждения «Кемеровский ЦСМ»» (доверенность № <...> от <...>);

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Экология и Технологии» (доверенность № б/н от <...>),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Экология и Технологии» и материалы жалобы № 042/07/3-1821/2020,

### УСТАНОВИЛА:

09.11.2020 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 7727 э) Общества с ограниченной ответственностью «Экология и Технологии» (далее – ООО «Экотех», Заявитель) на действия заказчика – Федерального бюджетного учреждения «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кемеровской области» (далее – ФБУ «Кемеровский ЦСМ», Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку хроматографического комплекса для определения N-метиланалина по ГОСТ 32515-2013 (только для СМП). Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) и электронной площадке [lot-online.ru](http://lot-online.ru) (далее – ООО «РАД») <https://msp.lot-online.ru> 20.10.2020 г. под № 32009595565 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик в закупочной документации, а именно, в проекте

договора, направленного в адрес заявителя, неправомерно в одностороннем порядке без согласования с поставщиком изменил цену предложения Заявителя, уменьшив её на сумму НДС 20%, чем нарушил требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 12.11.2020 г. № 05/9614 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1821/2020 было назначено на 18.11.2020 года в 15 часов 00 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ФБУ «Кемеровский ЦСМ», ООО «Экотех» и ЭТП ООО «РАД».

10.11.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 7749 э) ООО «Экотех» о дистанционном рассмотрении данной жалобы с использованием видеоконференцсвязи.

В адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - ФБУ «Кемеровский ЦСМ» 17.11.2020 г. поступил отзыв на жалобу ООО «Экотех» с приложенными материалами, касающимися спорных вопросов по данному запросу котировок.

Также 17.11.2020 г. от Заказчика поступило ходатайство о рассмотрении жалобы № 042/07/3-1821/2020 с использованием системы видеоконференцсвязи (вх. № 7958 э).

18.11.2020 г. рассмотрение жалобы № 042/07/3-1821/2020 посредством видеоконференцсвязи не состоялось по техническим причинам.

Комиссией было принято решение о продлении срока принятия решения по данной жалобе до 27.11.2020 г. включительно. Также принято решение об объявлении перерыва в заседании Комиссии по рассматриваемой жалобе № 042/07/3-1821/2020 и назначении очередного заседания Комиссии на 26.11.2020 г. в 11 часов 00 минут, в целях проведения заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи с участием представителей сторон.

Об объявлении перерыва в заседании и назначении очередного заседания Комиссии дистанционным путем с использованием системы видеоконференцсвязи, представители Заказчика, Заявителя и ЭТП ООО «РАД» были уведомлены посредством направления на адреса их электронной почты, уведомления Кемеровского УФАС России от 19.11.2020 г. № 05/9812 о продлении срока рассмотрения жалобы.

В адрес Кемеровского УФАС России 19.11.2020 г. от ООО «Экотех» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с техническими неполадками при подключении к видеоконференцсвязи (вх. № 8004 э).

25.11.2020 г. в Кемеровское УФАС России поступило ходатайство ФБУ «Кемеровский ЦСМ» об участии в заседании путем использования систем видеоконференцсвязи (вх. № 5345).

26.11.2020 г. на заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-1821/2020 посредством видеоконференцсвязи представитель Заказчика поддержал доводы, ранее изложенные в отзыве на жалобу ООО «Экотех» и отметил своё несогласие с доводами данной жалобы.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ООО «Экотех» (вх. № 5232 от 17.11.2020).

Представитель заявителя 26.11.2020 г. на заседании Комиссии поддержала в полном объеме доводы, ранее изложенные в тексте жалобы, и отметила, что действия ФБУ «Кемеровский ЦСМ» являются незаконными, т.к. создают неравные условия для участников закупки и необоснованно ограничивают конкуренцию.

Представитель заявителя на заседании Комиссии указала, что Заказчик не имел законных оснований для изменения ценового предложения ООО «Экотех» при заключении договора по результатам рассматриваемой закупочной процедуры.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1821/2020 Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение запроса котировок в электронной форме на поставку хроматографического комплекса для определения N-метиланалина по ГОСТ 32515-2013, назначено в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг заказчика на 2020 год, утвержденным директором ФБУ «Кемеровский ЦСМ» и размещенным на Официальном сайте под № 333, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

Приказом директора ФБУ «Кемеровский ЦСМ» создана закупочная комиссия для осуществления закупочной деятельности по размещению заказов и проведению процедур закупок для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг ФБУ «Кемеровский ЦСМ», утвержденным финансово-экономическим управлением Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии 17.12.2019 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством запроса котировок в электронной форме регулируется статьей 54 главы VII Положения о закупках.

Общий порядок заключения договора регулируется статьей 66 главы XI Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 59.1 статьи 59 Положения о закупках Заказчик при осуществлении запроса котировок в электронной форме размещает в ЕИС извещение о проведении закупки (далее – Извещение).

20.10.2020 г. заказчиком - ФБУ «Кемеровский ЦСМ» на Официальном сайте было размещено извещение № 32009595565 о проведении закупки способом запроса котировок в электронной форме на поставку хроматографического комплекса для определения N-метиланалина по ГОСТ 32515-2013 (только для СМП).

В соответствии с Извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: 20.10.2020 г.;

- дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 28.10.2020 в 09:00 (по местному времени);

- дата и время рассмотрения заявок участников закупки: 28.10.2020 в 10:00 (по местному времени заказчика);

- дата подведения итогов закупки: 28.10.2020 в 10:00 (по местному времени).

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 811 800,00 руб., в том числе НДС 20%.

В соответствии с протоколом от 28.10.2020 № 251 подведения итогов запроса котировок в электронной форме, на момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок поступило 2 (две) заявки, а именно: заявка № 1513117 ООО НПФ «МЕТА» и заявка № 1513126 ООО «Экотех», которые были признаны соответствующими требованиям извещения о запросе котировок.

Как следует из вышеуказанного протокола, ценовое предложение ООО НПФ «МЕТА» составляло 676 500,00 руб., ценовое предложение ООО «Экотех» - 639 000,00 руб.

Закупочная комиссия приняла решение о заключении договора с ООО «Экотех», предложившем наиболее низкую цену договора.

По состоянию на 26.11.2020 г. договор по результатам данной закупки между ФБУ «Кемеровский ЦСМ» и победителем закупки не заключен.

Согласно части 1 статьи 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 соответствии с частью 2 статьи 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.

В пункте 66.11.3 статьи 66 главы XI Положения о закупках определено, что Заказчик по согласованию с участником при заключении и исполнении договора вправе изменить, цену договора, в том числе: путем ее уменьшения без изменения иных условий исполнения договора.

В силу пункта 66.11.3.1 статьи 66 главы XI Положения о закупках в случае, если это предусмотрено закупочной документацией Заказчик, без согласования с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), вправе заключить договор по результатам конкурентной закупки по цене, уменьшенной на сумму НДС, если такой поставщик (подрядчик, исполнитель) применяет в своей деятельности упрощенную систему налогообложения.

Требования, указанные в пункте 66.11.3.1 статьи 66 главы XI Положения о закупках установлены также в пункте 20 «Порядок заключения договора» Извещения.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении запроса котировок (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

Согласно протоколу от 28.10.2020 № 251 подведения итогов запроса котировок в электронной форме ценовое предложение ООО «Экотех» составляло 639 000,00 руб. и было признано наилучшим по сравнению с другими ценовыми предложениями участников закупки, поскольку ООО «Экотех» предложило наименьшую цену договора, в связи, с чем заявитель был признан победителем закупки.

В заявке ООО «Экотех» в части ценового предложения прямо указано, что цена предложения в сумме 639 000,00 руб. НДС не облагается (на основании статьи 346.12 и статьи 346.13 главы 26 Налогового кодекса Российской Федерации).

Следовательно, в заявке ООО «Экотех» на момент её подачи на участие в закупке уже содержалось условие о цене предложения «без НДС», т.к. данный участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения, что предусмотрено самой формой заявки, входящей в состав Извещения.

03.11.2020 г. заказчиком в адрес победителя закупки - ООО «Экотех» был направлен проект договора в пункте 2.1, которого было указано следующее: цена договора составляет 532 500,00 руб. (пятьсот тридцать две тысячи пятьсот рублей 00 копеек), НДС не облагается, в том числе:

- стоимость товара 474 166,67 руб., НДС не облагается;
- стоимость монтажных и пуско-наладочных работ, работ по вводу товара в эксплуатацию 41 666,67 руб., НДС не облагается;
- стоимость обучения сотрудников Заказчика 16 166,66 руб., НДС не облагается.

Следует отметить, что в результате рассмотрения заявок, заявка ООО «Экотех» не была отклонена за несоответствие требованиям Извещения (документации), а значит, была оформлена в полном соответствии с установленными в Извещения (документации) требованиями.

Налоговый кодекс Российской Федерации (далее – НК РФ) предусматривает, что в определенных случаях юридическое лицо может не являться плательщиком НДС, а применять другой режим налогообложения.

При формировании своего ценового предложения победитель закупки предлагает цену договора с учетом всех налогов и сборов, которые он обязан уплатить в соответствии с положениями НК РФ.

Анализируя положения Закона о закупках, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в нем положений, допускающих возможность корректировки (вычитания) Заказчиком из цены договора, предложенной победителем закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, размера НДС, т.е. заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений победителя закупки.

Таким образом, в связи с отсутствием в Законе о закупках положений, позволяющих Заказчику в одностороннем порядке корректировать (уменьшать) цену договора в зависимости от применяемой победителем системы налогообложения, договор заключается по цене, предложенной победителем закупки.

Следовательно, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя закупки. 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.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что условие, установленное ФБУ «Кемеровский ЦСМ» в пункте 20 Извещения, пункте 6б.11.3.1 статьи 6б главы XI Положения о закупках, в части уменьшения цены договора на сумму НДС и относящееся Заказчиком исключительно к участникам закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, создает неравные, несправедливые условия для участников закупки, может привести к ограничению конкуренции и противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод заявителя о нарушении Заказчиком в Извещении (документации), проекте договора требований Закона о закупках, в части установления условия об уменьшении предложения участника закупки на сумму НДС для поставщика (подрядчика, исполнителя) применяющего в своей деятельности упрощенную систему налогообложения, является правомерным и обоснованным.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экотех» на действия заказчика ФБУ «Кемеровский ЦСМ» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку хроматографического комплекса для определения N-метиланалина по ГОСТ 32515-2013 (только для СМП) (извещение № 32009595565), обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать предписание заказчику ФБУ «Кемеровский ЦСМ» о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка заключения договора по результатам закупки (извещение № 32009595565) и заключение договора на условиях, а именно по цене предложения победителя запроса котировок в электронной форме - ООО «Экотех».
4. Передать должностному лицу материалы жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика - ФБУ «Кемеровский ЦСМ».

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.