ООО «А-З Марин Груп»

197348, г. Санкт-Петербург, улица Аэродромная, дом 8, лит. А, офис 314, 316

АО «ЕЭТП»

117312, г. Москва, пр. 60-я Октября, д. 9

ФГУП «Росморпорт»

Сущевская улица, дом 19, строение 7,
г. Москва, 127055

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7877/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.08.2019 **г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев в заседании жалобу ООО «А-З Марин Груп» (далее - заявитель) на действия ФГУП «Росморпорт» (далее - заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку магнетронов типа M5089T для БРЛС типа Scanter СУДС Кольского залива (реестровый № 31908127245), (далее также - Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба **Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.**

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Доводы подателя жалобы в части допущения заказчиком дискриминационного подхода к порядку оценки заявки Заявителя на участие в конкурентной процедуре, выразившиеся в неправомерном отказе в допуске на участие в закупке отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении конкурентной процедуры выразилось в ненадлежащем порядке оценки ценовых предложений участников закупки в зависимости от применяемой ими системы налогообложения.

Как следует из доводов жалобы, 30.07.2019 ООО «А-З Марин Груп» была подана заявка на участие в запросе котировок в электронной форме (МСП) № 31908127245, ценовое предложение составило 1 145 560,00 в т. ч. НДС 190 926,67.

По условиям пункта 31 раздела 2 Извещения единственным критерием оценки заявок является цена договора. В этом же пункте разъясняется, что «в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются ценовые предложения Участников с учетом НДС».

По результатам итогового протокола № 30-19-02, опубликованного 02.08.2019 в ЕИС, победителем запроса признано ООО «С И Р СПБ» с ценой договора 996 000,00 без НДС.

ООО «А-З Марин Груп» присвоено второе место, с ценой договора 1 145 560,00 рублей. По условиям пункта 31 раздела 2 все ценовые предложения должны быть приведены к единому базису «ценовые предложения Участников с учетом НДС».

Таким образом, по мнению запявителя, предложение победителя
ООО «С И Р СПБ» с учетом НДС при приведении к единому базису составляет 1 195 200,00, что превышает предложение ООО «А-З Марин Груп». В связи с вышеизложенным
ООО «А-З Марин Груп» считает, что решение заказчика о признании победителем запроса ООО «С И Р СПБ» не соответствует критериям оценки заявок, установленным в пункте 31 раздела 2 Извещения, что, в свою очередь, является нарушением части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из закупочной документации, Извещением о проведении запроса котировок в электронной форме № МФ 30/19 (п. 3.8 пп. 3.8.1 Раздела 1) установлено, что оценка и сопоставление Заявок осуществляются Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения Договора в соответствии с единственным критерием «Цена договора». При определении порядка оценки по ценовому критерию Заказчик определяет единый базис сравнения ценовых предложений Участников по следующим правилам:

а) Если поставляемые товары, выполняемые работы, оказываемые услуги приобретаются для использования в операциях Заказчика, облагаемых НДС, то Заказчик имеет право применить налоговый вычет в размере 100% от всей суммы входного НДС, поэтому в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются ценовые предложения Участников без учета НДС.

б) Если поставляемые товары, выполняемые работы, оказываемые услуги приобретаются для использования в операциях Заказчика, не облагаемых НДС или как облагаемых, так и не облагаемых НДС, то Заказчик не имеет права применить налоговый вычет в размере 100% или части от всей суммы входного НДС, поэтому в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются ценовые предложения Участников с учетом НДС.

Заявке, в которой содержится наименьшее ценовое предложение с учетом применяемой системы оценки присваивается первый номер <...> а Участник, допущенный к участию в Запросе и подавший такую Заявку, признается победителем Закупки.

В соответствии с п. 31 Раздела 2 «Основные сведения о запросе котировок» Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме № МФ 30/19, в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются ценовые предложения Участников **с учетом НДС**.

В п. 7 Раздела 2 Извещения указано: «В цену договора должны быть включены все возможные расходы Контрагента, связанные с исполнением обязательств по договору, страхованием рисков, **уплатой налогов** и сборов и иных обязательных платежей, предусмотренных законами Российской Федерации». Таким образом, участник закупки самостоятельно при подготовке заявки (коммерческого предложения) формирует цену договора, с учётом всех возможных факторов, которые могут повлиять на стоимость поставки, в том числе уплату налогов с полученной оплаты поставки товара по договору.

Участник ООО «С И Р СПБ»» в своей заявке указал цену договора без НДС в связи с применением компанией упрощенной системы налогообложения. В составе заявки представлены документы, подтверждающие возможность применения УСН.

В извещении о проведении данного Запроса не установлен особый порядок оценки ценовый предложений участников, которые применяют упрощенную систему налогообложения.

При оценке заявок всех участников закупки применялась цена договора, указанная в коммерческих предложениях участников, в соответствии с единственным критерием (цена договора) и методикой оценки, установленной Извещением.

Указание в методике оценки примечания «с учетом НДС» имеет целью эффективное использование денежных средств предприятия с учетом особенности потребности в закупаемом товаре, которая заключается в том, что товар потребляется в процессе выполнения операций, освобожденных от налогообложения, согласно статьи 149 НК РФ. При этих обстоятельствах, с учетом пункта 2 статьи 170 НК РФ предприятие не имеет возможности возмещения НДС по данной закупке. Соответственно определение минимальной цены должно быть с учетом НДС, о чем и сделана оговорка.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Нормы действующего законодательства не наделяют участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающем их занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками косвенного налога.

Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках. Напротив, Закон о закупках в ст. 3 определил базовые принципы, которыми должны руководствоваться заказчики при осуществлении закупок, а именно равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Вместе с тем Комиссия Управления отмечает, что заказчик, осуществляя закупки, обремененные публичным элементом, не может ставить претендентов на участие в закупке в неравное положение.

На основании изложенного, Комиссия Управления не усматривает оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «А-З Марин Груп» (ИНН 7805577435) на действия ФГУП «Росморпорт» (ИНН 7702352454) при проведении закупки необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.08.2019 № ПО/4131619.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.