

Решение №024/07/3-3526/2022

19 декабря 2022 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе: председатель Комиссии (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) жалобу ООО «АльянсПрофЭко» на действия организатора закупки – АО «Норильсктрансгаз» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на разработку проектов и установление границ санитарно-защитных зон для производственных объектов АО «Норильсктрансгаз», расположенных на промплощадках в г.г. Норильск и Дудинка (извещение № 32211933823) (далее - закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 14.12.2022 поступила жалоба ООО «АльянсПрофЭко» на действия организатора закупки, выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес подателя жалобы, организатора закупки направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам жалобы закупочная документация составлена с нарушением законодательства Российской Федерации, а именно: начальная (максимальная) цена договора, установлена организатором закупки в закупочной документации без учета НДС, оценка ценовых предложений участников закупки осуществляется без учета НДС, однако, договор по результатам закупки, в случае победы

участника, находящегося на общей системе налогообложения, заключается с учетом стоимости НДС, которая в начальную (максимальную) цену договора не включена.

Организатор закупки с доводами жалобы не согласился, указав на то, что закупочная документация составлена в соответствии с требованиями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон №223-ФЗ), Положения о закупках, порядок оценки ценовых предложений участников закупки к ограничению конкуренции не приводит.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев документы, размещённые на официальном сайте, представленные в материалы жалобы, выслушав представителя организатора закупки, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, Положения о закупках, утвержденного в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

С целью проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на разработку проектов и установление границ санитарно-защитных зон для производственных объектов АО «Норильсктрансгаз», расположенных на промплощадках в г.г. Норильск и Дудинка, организатором закупки 08.12.2022 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещена закупочная документация.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 10, пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ в извещении о проведении закупки, документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Таким образом, начальная (максимальная) цена договора – это максимальная цена, неподлежащая изменению, которую заказчик готов заплатить за исполнение договора, заключенного по результатам закупки.

На основании вышеуказанных требований Закона № 223-ФЗ организатором закупки в извещении о проведении закупки установлена начальная (максимальная) цена договора - 16 626 666,66 рублей без НДС, определенная на основании сопоставления рыночных цен без учета стоимости НДС.

Указанное означает, что максимальная цена договора, заключаемого по результатам закупки, составляет 16 626 666,66 рублей и стоимость НДС не включает, вне зависимости от того на какой системе налогообложения находится победитель закупки – исполнитель по договору.

Однако, согласно пункту 27 раздела II «Сведения по закупке» Информационной карты при подаче ценовых предложений участником, участниками, имеющими право применять налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС. В иных случаях в

качестве единого базиса сравнения ценовых предложений участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно форме «Коммерческое предложение» (Приложение № 3 к Информационной карте), стоимость предложения указывается\*:

№ п/п	Наименование	Начальная (максимальная) стоимость, заявленная Заказчиком, руб.*	Предлагаемая Участником общая (предельная) стоимость, руб.
1	2	4	5
1.	Оказание услуг по разработке проектов и установлению границ санитарно-защитных зон для производственных объектов АО «Норильсктрансгаз», расположенных на промплощадках в г.г. Норильск и Дудинка	16 626 666,66	
Итого по лоту, без НДС:		16 626 666,66	
НДС:		3 325 333,33	
Итого по лоту, с НДС:		19 951 999,99	

\*Стоимость всех услуг по договору включает в себя суммы всех налогов, в том числе НДС (если Участник закупки является плательщиком НДС), пошлин и сборов, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 2.1. проекта договора, цена услуг, указанных в пункте 1.1. договора, составляет \_\_\_\_ (\_\_\_\_) рублей \_\_\_\_ копеек, кроме того НДС \_\_\_\_ % в размере \_\_\_\_ (\_\_\_\_) рублей \_\_\_\_ копеек. Цена услуг, указанных в пункте 1.1. договора, с учетом НДС составляет \_\_\_\_ (\_\_\_\_) рублей \_\_\_\_ копеек (в случае, если исполнитель не является налогоплательщиком НДС или услуги не подлежат обложению НДС необходимо указать: НДС не облагается на основании пп. \_\_\_\_ п. \_\_\_\_ ст. \_\_\_\_ Налогового кодекса Российской Федерации).

Таким образом, из вышеизложенного следует, что цена договора, заключаемого по результатам закупки включает затраты на уплату НДС для участников, являющихся плательщиками НДС, что не соответствует сведениям, установленным в извещении о проведении закупки, в котором указано, что начальная (максимальная) цена договора стоимость НДС не включает.

При вышеуказанных обстоятельствах Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что начальная (максимальная) цена договора установлена организатором закупки с нарушением требований пункта 5 части 9 статьи Закона №223-ФЗ.

Кроме того, из положений закупочной документации, в частности формы «Коммерческое предложение» (Приложение № 3 к Информационной карте), пункта 2.1. проекта договора следует, что в случае признания победителем участника закупки, являющегося плательщиком НДС, цена договора, составит 19 951 999,99 рублей, а при признании победителем участника, находящегося на упрощенной системе налогообложения, цена договора составит -16 626 666,66 рублей.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что при проведении закупочных процедур заказчики должны руководствоваться, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки. Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав содержит или нет установленная цена договора стоимость НДС. При этом, включение в начальную (максимальную) цену договора стоимости НДС не должно означать, что такая стоимость установлена только в отношении лица, являющегося плательщиком НДС. В случае же, если начальная (максимальная) цена договора установлена без учета НДС, то такая цена также должна являться для всех участников закупки одинаковой, вне зависимости от системы налогообложения.

Частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом о закупках, 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.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что действия организатора закупки по установлению в закупочной документации условий, приводящих к изменению цены договора при его заключении с участником закупки, являющимся плательщиком НДС, путем увеличения его цены на стоимость НДС, не отвечают принципам, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и нарушают часть 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

На основании изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия Красноярского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АльянсПрофЭко» на действия организатора закупки – АО «Норильсктрансгаз» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на разработку проектов и установление границ санитарно-защитных зон для производственных объектов АО «Норильсктрансгаз», расположенных на промплощадках в г.г.Норильск и Дудинка (извещение № 32211933823) обоснованной.

2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 2, части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

3. Выдать организатору закупки предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

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

