

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/07/3-757/2023

«24» октября 2023 года г. Владимир

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 30.12.2011 № 428, в составе:

Председателя Комиссии:

<> – заместителя руководителя - начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Членов Комиссии:

<> – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

<> – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей:

заявителя - ИП Мулинова Максима Александровича – <> (доверенность от 10.10.2023 б/н);

заказчика и организатора торгов - государственного унитарного предприятия Владимирской области «Владимирское карьероуправление» (далее – ГУП ВО «ВКУ», Организатор закупки, Заказчик) - <> (доверенность от 23.10.2023 № 3555), <> (доверенность от 23.10.2023 № 3556), <> (доверенность от 23.10.2023 № 3557);

рассмотрев дело № 033/07/3-757/2023, возбужденное по жалобе ИП Мулинова М.А. (<>; ИНН 371119294881) на действия заказчика и организатора торгов – ГУП ВО «ВКУ» (Владимирская область, Ковровский район, пгт. Мелехово, ул. Первомайская, д. 177; ИНН 3317000622), выразившиеся в нарушении требований закупочной документации о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку автомобильных шин 18.00R25 BEL-183 E-4 ТТ, допущенные при направлении договора на поставку автомобильных шин победителю закупки — ИП Мулинову М.А. (извещение № 32312792993),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба (вх. № 7188-ЭП/23 от 17.10.2023) ИП Мулинова М.А. на действия заказчика и организатора торгов – ГУП ВО «ВКУ», выразившиеся в нарушении требований закупочной документации о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку автомобильных шин 18.00R25 BEL-183 E-4 TT, допущенные при направлении договора на поставку автомобильных шин победителю закупки — ИП Мулинову М.А. (извещение № 32312792993).

Как указано в жалобе, ГУП ВО «ВКУ» было размещено извещение №32312792993 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку автомобильных шин 18.00R25 BEL-183 E-4 TT.

ИП Мулиновым М.А. была подана заявка на участие в указанной закупке с ценовым предложением 1 654 950 рублей. При этом в заявке в отношении цены было указано «НДС не облагается в связи с применением упрощенной системы налогообложения (далее – УСН), на основании п. 2 ст. 346.13 Главы 26.2 Налогового кодекса РФ».

Согласно п.13-14 протокола подведения итогов процедуры №32312792993 от «02» октября 2023 по результатам подведения итогов принято решение заключить договор с Индивидуальным предпринимателем Мулиновым Максимом Александровичем. Договор заключается на условиях, предусмотренных документацией о проведении процедуры, по начальной цене договора, указанной в извещении о проведении процедуры, или по цене договора, согласованной с участником процедуры».

В дальнейшем от заказчика поступил проект договора, в п.3.1. которого было указано: «3.1. Цена Договора составляет 1 654 950 (Один миллион шестьсот пятьдесят четыре тысячи девятьсот пятьдесят) рублей 00 копеек, в том числе НДС (20%) в сумме 275 825 (Двести семьдесят пять тысяч восемьсот двадцать пять) рублей 00 копеек».

Участником закупки был сформирован протокол разногласий согласно которому предлагалось исключить из проекта договора сведения о формировании цены договора с учетом НДС.

Письмом от 06 октября 2023 г. заказчиком было отказано в изменении цены в проекте договора.

Далее участником закупки был повторно направлен протокол разногласий с аналогичной просьбой по приведению проекта договора в соответствие.

Письмом от 09 октября 2023 г. заказчиком было повторно отказано в изменении цены в проекте договора.

В соответствии с п.1.11.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП ВО «ВКУ» договор по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик заключает не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, в следующем порядке. В проект договора, который прилагается к извещению о

проведении закупки и (или) документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника), информация о стране происхождения товара, если товар российского происхождения и включен в Приложение к Постановлению Правительства РФ от 3 декабря 2020 г. N 2013 указывается реестровый номер из реестра промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации или реестровый номер из единого реестра российской радиоэлектронной продукции, а так же условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона.

ИП Мулинов М.А. в своей заявке предложил цену договора - 1 654 950 рублей НДС не облагается в связи с применением УСН, на основании п. 2 ст. 346.13 Главы 26.2 Налогового кодекса РФ.

Следовательно, указание в проекте договора иного условия в отношении цены договора является нарушением Положения о закупке.

В п.1.11.4 Положения о закупке указано, что если участник закупки, с которым заключается договор согласно настоящему Положению, получив проект договора в срок, предусмотренный для заключения договора, обнаружит в его тексте неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие условиям, которые были предложены в заявке этого участника закупки, оформляется протокол разногласий. Протокол разногласий составляется в письменной форме.

Таким образом, направление протоколов разногласий в отношении спорной части проекта договор являлось обоснованным.

В связи с чем, заявитель просит приостановить закупку до рассмотрения жалобы по существу (в части подписания договора), рассмотреть и признать жалобу обоснованной, выдать заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки, а именно приведение проекта договора в соответствии с условиями исполнения договора, предложенными победителем в заявке на участие в закупке.

В связи с поступлением вышеуказанной жалобы, Владимирским УФАС России в соответствии с требованием статьи 18.1 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 033/07/3-757/2023.

18.10.2023 Владимирским УФАС России в порядке, определенном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в адрес заказчика и организатора торгов ГУП ВО «ВКУ» направлено уведомление о приостановлении проведения закупки до рассмотрения жалобы по существу, в части заключения договора.

На заседании Комиссии Владимирского УФАС России представитель заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержал.

Представители заказчика и организатора торгов - ГУП ВО «ВКУ» на заседании Комиссии Владимирского УФАС России в обоснование своих действий пояснили следующее.

Согласно абз.1 пп.7 п. 1.8.18 Положения о закупке товаров, работ, услуг ГУП «ВКУ» при определении начальной (максимальной) цены договора учитываются расходы на перевозку, уплата таможенных пошлин, налогов и других обязательных

платежей.

Сумма НДС является частью цены договора, подлежащей оплате покупателем (п. 1 ст. 424 ГК РФ). Указание в договоре, что его цена включает в себя НДС, по существу направлено на достижение определенности в отношениях сторон по вопросу о том, учитывается ли сумма НДС.

Согласно разъяснениям Минэкономразвития России, помимо начальной максимальной цены контракта (договора), заказчик устанавливает требование к формированию цены контракта (договора), а именно указывает, что в составе заявки участник закупки должен отразить цену с учетом или без учета налогов и других обязательных платежей (письма от 21.03.2017 № ОГ-Д28-3143, от 14.03.2017 № ОГ-Д28-2903, от 01.03.2017 № Д28и-1238, от 30.05.2016 № Д28и-1397).

Таким образом, все участники закупки в заявке показывают цену контракта (договора) в порядке, установленном заказчиком. И если он определил, что цена контракта (договора) включает в себя НДС, предлагаемая участником цена также должна быть указана с учетом налога, даже если он не является плательщиком НДС. Ведь ко всем участникам закупки предъявляются единые требования.

Победителем закупки признается участник, который предложил лучшие условия исполнения контракта (договора). Контракт (договор) с ним заключается на условиях, указанных в заявке на участие в закупке и в документации. Следовательно, если заказчик определил цену контракта (договора), включая НДС, в заключенном с победителем контракте (договоре) цена указывается с учетом налога.

Документация о проведении закупки должна содержать, в том числе, обоснование начальной (максимальной) цены контракта (договора) в соответствии с требованиями 44-ФЗ и 223-ФЗ. При определении начальной (максимальной) цены контракта (договора) заказчик обязан учитывать все факторы, влияющие на цену, включая налоги и другие обязательные платежи.

Исходя из пп. 1 п. 1 ст. 146 Налогового кодекса РФ объектом налогообложения признается реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав. В п. 2 ст. 146 НК РФ указаны операции, которые не признаются объектом налогообложения; в ст. 149 НК РФ приведены операции, не подлежащие налогообложению (освобождаемые от налогообложения).

И поскольку предмет данной закупки облагается НДС в общеустановленном порядке, то, следовательно, заказчик при формировании и обосновании начальной максимальной цены контракта (договора) обязан был включить НДС, соответственно выделив его в контракте (договоре).

В п. 3.1, договора, в приложении №1 (спецификация) к договору, в извещении заказчиком предусмотрено, что в цену договора включен НДС.

Таким образом, подавая заявку на участие в запросе котировок в электронной форме, поставщик выразил согласие со всеми условиями документации о закупке,

в том числе и с условием о том, что в цену договора входит налог на добавленную стоимость.

Условие договора о том, что цена договора включает в себя НДС, не противоречит положениям Налогового кодекса РФ и не нарушает права участников, применяющих упрощенную систему налогообложения.

В связи с этим, представители ГУП ВО «ВКУ» просят признать жалобу ИП Мулинова М.А. необоснованной.

Комиссия Владимирского УФАС России, заслушав представителей сторон, исследовав предоставленные в материалы дела документы, установила следующее.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Из части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции следует, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, установлены Законом о закупках.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках определено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3. предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4. осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5. неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую

заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Так как ГУП ВО «ВКУ» является государственным унитарным предприятием, следовательно, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг обязано руководствоваться требованиями, установленными Законом о закупках и разработанного во исполнение требований Закона о закупках Положения о закупках товаров, работ, услуг.

Согласно абзацу 1 подпункта 7 пункта 1.8.18 Положения о закупках товаров, работ, услуг ГУП ВО «ВКУ» (далее – Положение), утвержденного Приказом директора ГУП ВО «ВКУ» № 165-ОД 28.03.2022, учитывая специфику закупки, Заказчик вправе предусмотреть в документации о закупке формулу цены, используемую для расчета сумм, подлежащих уплате поставщику в ходе исполнения договора.

При определении начальной (максимальной) цены договора учитываются расходы на перевозку, уплата таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Метод и результат определения начальной (максимальной) цены договора, а также источники информации отражаются в протоколе обоснования начальной (максимальной) цены договора. Названный протокол утверждается руководителем Заказчика или иным лицом, уполномоченным руководителем Заказчика, и хранится вместе с остальными протоколами закупки не менее трех лет. Протокол обоснования начальной (максимальной) цены договора может размещаться в ЕИС по усмотрению Заказчика.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, 25.09.2023 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru ГУП ВО «ВКУ» было размещено извещение № 32312792993 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку автомобильных шин 18.00R25 BEL-183 E-4 TT. Дата подачи заявок – с момента опубликования извещения, дата окончания подачи заявок – 02.10.2023.

Согласно протоколу обоснования начальной (максимальной) цены договора, являющимся приложением № 2 к извещению № 32312792993, начальная (максимальная) цена договора составляет 1 905 000, 00 руб. Цена указана с учетом НДС (20%).

Согласно типовой форме заявки на участие в запросе котировок, являющейся приложением № 1 к извещению № 32312792993, настоящей заявкой (наименование юридического лица, ф.и.о. для физического лица) согласны исполнить условия договора, указанные в извещении о проведении запроса котировок. Цена договора с учетом НДС 20%.

Согласно проекту договора на поставку автомобильных шин цена договора составляет () рублей () копеек, в том числе НДС 20% в сумме () рублей () копейки, и включает в себя: стоимость товара, транспортные расходы на поставку

и отгрузку Товара, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно п.13-14 протокола подведения итогов процедуры №32312792993 от «02» октября 2023 по результатам подведения итогов принято решение заключить договор с Индивидуальным предпринимателем Мулиновым Максимом Александровичем. Договор заключается на условиях, предусмотренных документацией о проведении процедуры, по начальной цене договора, указанной в извещении о проведении процедуры, или по цене договора, согласованной с участником процедуры».

В дальнейшем от заказчика поступил проект договора, в п.3.1. которого было указано: «3.1. Цена Договора составляет 1 654 950 (Один миллион шестьсот пятьдесят четыре тысячи девятьсот пятьдесят) рублей 00 копеек, в том числе НДС (20%) в сумме 275 825 (Двести семьдесят пять тысяч восемьсот двадцать пять) рублей 00 копеек».

Участником закупки был сформирован протокол разногласий, согласно которому предлагалось исключить из проекта договора сведения о формировании цены договора с учетом НДС.

Письмом от 06 октября 2023 г. заказчиком было отказано в изменении цены в проекте договора.

Далее, участником закупки был повторно направлен протокол разногласий с аналогичной просьбой по приведению проекта договора в соответствие.

Письмом от 09 октября 2023 г. заказчиком было повторно отказано в изменении цены в проекте договора.

Комиссия Владимирского УФАС России, оценивая довод жалобы ИП Мулинова М.А., приходит к выводу о правомерности действий заказчика и организатора торгов ГУП ВО «ВКУ» по включению в проект договора цены договора с учетом НДС 20% в связи с тем, что в извещении и закупочной документации заказчиком предусмотрено, что в цену договора включен НДС.

Подавая заявку на участие в запросе котировок в электронной форме, поставщик выразил согласие со всеми условиями документации о закупке, в том числе и с условием о том, что в цену договора входит налог на добавленную стоимость.

Условие договора о том, что цена договора включает в себя НДС, не противоречит положениям Налогового кодекса РФ и не нарушает права участников, применяющих упрощенную систему налогообложения.

На основании изложенного Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о том, что жалобу ИП Мулинова М.А. следует признать необоснованной.

Руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Мулинова М.А. (<>; ИНН 371119294881) на действия заказчика и организатора торгов – ГУП ВО «ВКУ» (Владимирская область, Ковровский район, пгт. Мелехово, ул. Первомайская, д. 177; ИНН 3317000622), выразившиеся в нарушении требований закупочной документации о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку автомобильных шин 18.00R25 BEL-183 E-4 TT, допущенные при направлении договора на поставку автомобильных шин победителю закупки — ИП Мулинову М.А. (извещение № 32312792993) необоснованной.

Председателя Комиссии

<>

Члены комиссии

<>

<>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.