

Решение № 05-04.1/115-16

о признании жалобы необоснованной

15.11.2016

г.

Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> - начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Центр Рекламных Технологий» (далее – ООО «ЦРТ», Заявитель) на действия ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее – Ответчик, Заказчик, Организатор) при проведении запроса котировок в электронной форме на изготовление и монтаж световых коробов для ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (извещение № 31604221521) (далее – запрос котировок, закупка),

в присутствии представителя Заявителя – <...> (доверенность № 3 от 30.01.2015 г., предъявлен паспорт);

в присутствии представителей Ответчика – <...> (доверенность от 11.11.2016 г., предъявлен паспорт <...> <...> (доверенность от 11.11.2016 г., предъявлен паспорт),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство», который считает, что в извещении о

проведении запроса котировок Организатор запроса котировок умышленно исключил сумму в размере 104 338, 98, выделив ее как сумму НДС, с целью снижения начальной (максимальной) цены (далее – также НМЦ) и ограничения конкуренции.

В обоснование своих доводов Заявителем указано следующее.

В извещении о проведении запроса котировок в электронной форме № 31604221521 от 19.10.2016, в пункте 9 указано следующее: сведения о начальной (максимальной) цене договора, а случае, когда невозможно определить количество поставляемого товара - сведения о цене за единицу товара - 684 000,00 рублей с НДС. В случае, если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы производятся с учетом коэффициента перерасчета, рассчитанного как отношение цены договора, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене договора, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС.

Таким образом, начальная (максимальная) цена договора составляет 684 000,00 рублей с НДС.

Представитель Заявителя пояснила Комиссии, что в соответствии со статьей 12 Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» для установления начальной (максимальной) цены договора по изготовлению и монтажу световых коробов для ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» были приняты следующие коммерческие предложения поставщиков:

П/п	Предмет аукциона	Цена коммерческого предложения (руб. без НДС)	Коммерческое предложение вх. № от	Начальная цена договора, исходя из минимального предложения поставщика (руб. без НДС)	примечание
1	Оформление объектов ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (Изготовление, доставка и монтаж световых коробов-41 шт).	800 000,00	№ 1611 от 26.09.2016	684 000,00	
		684 000,00	№ 1666 от 06. 10. 2016		
		960 000,00	№ 1612 от 26.09.2016		

По мнению представителя Заявителя, рассмотренные предложения не включали в себя НДС и соответственно начальная максимальная цена договора, исходя из минимального предложения поставщика, составляет 684

000, 00 рублей без НДС.

Вместе с тем, на ЭТП (<https://tender.otc.ru>), в графе основные данные лота, указаны следующие сведения: начальная (максимальная) цена с НДС 684 000, 00 рублей, сумма НДС 104 338, 98 (18, 0000 %), начальная (максимальная) цена без НДС 579 661,02 рубль.

Представитель Заявителя считает, что начальная (максимальная) цена для участников, применяющих общую систему налогообложения (далее – ОСНО) составляет 684 000, 00 рублей 00 копеек. Для участников, применяющих упрощенную систему налогообложения (далее – УСН), начальная (максимальная) цена составляет 579 661 рубль 00 копеек.

Протокол открытия доступа к заявкам № U 4128247-7072518-1 от 27.10.2016 г. содержит информацию о том, что подано 2 заявки, оба участника применяют УСН. Как указала представитель Заявителя, цена договора, предложенная участником закупки, указана, включая НДС.

Представитель Заявителя считает, что в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений, обеспечения равной и объективной оценки заявок, обеспечения равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в целях экономически эффективно расходования денежных средств и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика, сравнение предложений проводится по цене без учета НДС. Оценочная стоимость применяется только для целей оценки заявок на участие в процедуре закупки и не оказывает влияния на цену заключаемого договора. В случае, если товары, работы, услуги претендента не облагаются НДС, то цена, предложенная таким претендентом в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без НДС. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС.

На основании вышеизложенного, представитель Заявителя просит признать результат определения поставщика по закупке недействительным. Обязать Организатора закупки провести запрос котировок в электронной форме повторно.

2. Представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились, возражали против их удовлетворения, отметив следующее.

Действия АО «Аптечная сеть «Омское лекарство» не нарушили права ООО «ЦРТ», как участника, так как Заявитель был допущен к закупке и его права на участие полностью реализованы.

Представитель Ответчика пояснила, что в соответствии с частью 3 статьи 12 Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее - Положение) в извещении о запросе котировок

указывается обоснование начальной (максимальной) цены договора. При этом для оказания услуг обоснование начальной (максимальной) цены договора подтверждается коммерческими предложениями.

Часть 4 статьи 12 Положения содержит указание на то, что для обоснования начальной (максимальной) цены договора, предметом которого является оказание услуг, Заказчик обязан использовать не менее двух источников информации о ценах товаров, услуг соответственно.

Извещение о запросе котировок в электронной форме содержит приложение № 2 в котором указано, что для обоснования начальной (максимальной) цены контракта использованы три коммерческих предложения.

В тоже время ни Положение, ни Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) не содержат в себе указаний, должен ли в начальную (максимальную) цену контракта включаться НДС. Заказчик в праве самостоятельно определить сумму НМЦ с НДС или без НДС, при этом начальная (максимальная) цена не должна быть выше или ниже минимального коммерческого предложения поставщика.

Вывод Заявителя о том, что: «НМЦ для участников, применяющих ОСНО, составляет 684 000 рублей 00 копеек. Для участников, применяющих УСН, НМЦ составляет 579 661 рублей 00 копеек» является ошибочным, поскольку в этом случае произойдет изменение условий контракта, что в свою очередь будет противоречить действующему законодательству.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Таким образом, любой участник закупки, в том числе, который применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупке.

В соответствии с положениями Закона о закупках при осуществлении закупки в документации указываются сведения о начальной (максимальной) цене договора. При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с Законом о закупках договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, в порядке и сроки, предусмотренные Положением, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применения системы налогообложения у данного участника.

К тому же, сумма налога на добавленную стоимость является прибылью победителя торгов, не являющегося плательщиком такого налога.

Представитель Ответчика указала, что договор 2016.228 оказания услуг от 08.11.2016 заключен по цене, предложенной победителем, не зависимо от применяемой системы налогообложения.

На основании вышеизложенного, представители Заказчика просили признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из имеющихся у Комиссии материалов и информации следует, что 19.10.2016 г. Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) было размещено извещение № 31604221521 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на изготовление и монтаж световых коробов для АО «Аптечная сеть «Омское лекарство».

Дата и время окончания подачи заявок 27.10.2016 г. в 10:00.

Дата и время рассмотрения заявок 27.10.2016 г. в 11:00.

Дата и время подведения итогов 27.10.2016 г. в 12:00.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки котировочных заявок в электронной форме № U 4128247-7072518-2 от 27.10.2016 г. на участие в закупке поступило две заявки: ИП <...> (цена договора - 599 000,00 руб.), ООО «ЦРТ» (цена договора - 620 000,00 руб.)

По результатам оценки заявок на участие в запросе котировок единая комиссия решила присвоить первый порядковый номер и признать победителем ИП. <...> с ценой договора – 599 000, 00.

По результатам закупки заключен Договор № 2016.228 от 08.11.2016 г.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные материалы, Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Запрос котировок в электронной форме на право заключения договора оказания услуг на изготовление и монтаж световых коробов для нужд АО «Аптечная сеть «Омское лекарство» проводился в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг (в редакции от 06.09.2016 г.).

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.

В соответствии с пунктами 3, 4 статьи 12 Положения в извещении о запросе котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены договора.

Обоснование начальной (максимальной) цены договора, цены за единицу товара, в случае, если указать требуемое количество товара не представляется возможным, подтверждается прайс-листами, коммерческими предложениями (для товаров), сметами (для работ), калькуляциями, коммерческими предложениями (для услуг), в том числе путем указания на соответствующие сайты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Для обоснования начальной (максимальной) цены договора, предметом которого является оказание услуг, а также цены за единицу товара в случае, если указать требуемое количество товара не представляется возможным, заказчик обязан использовать не менее двух источников информации о ценах товаров, услуг, соответственно.

Комиссия установила, что Извещение № 31604221521 содержит приложение № 2, в котором указано, что для обоснования начальной (максимальной) цены контракта использованы три коммерческих предложения.

Пункт 9 Извещения содержит сведения о начальной (максимальной) цене договора: 684 000, 00 рублей с НДС, а также пояснения Заказчика, что в случае, если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы производятся с учетом коэффициента перерасчета, рассчитанного как отношение цены договора, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене договора, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС.

В соответствии с [пунктом 5 части 9 статьи 4](#) Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Согласно [пункту 7 части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должен быть указан порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Из указанных положений [Закона](#) о закупках следует, что при осуществлении закупки в извещении и документации о закупке должна быть определена начальная (максимальная) цена договора.

Учитывая, что нормы [Закона](#) о закупках базируются на свободе формирования заказчиком приемлемой (в зависимости от особенностей осуществления хозяйственной деятельности) системы закупок, у Заказчика существует возможность самостоятельно урегулировать вопрос формирования цены договора, в том числе устанавливая ориентировочное значение цены договора.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России не установила нарушений порядка определения начальной (максимальной) цены договора.

При реализации отношений в области налогов и сборов указанные правоотношения регулируются законодательством о налогах и сборах и в случаях возникновения противоречий в регулировании данных правоотношений применяются нормы законодательства о налогах и сборах (статья 1 Налогового кодекса Российской Федерации).

В Извещении Заказчика указано, что в случае если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы производятся с учетом коэффициента пересчета, рассчитанного как отношение цены контракта, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС.

Как следует из довода представителя Заявителя, Заказчик умышленно исключил сумму в размере 104 338, 98 руб., выделив ее как сумму НДС, с целью снижения НМЦ, ограничив круг заинтересованных участников.

Комиссия не может согласиться с данным доводом Заявителя, полагает, что использование коэффициента пересчета является исключительно математической операцией, позволяющей привести в соответствие смету, включающую в себя НДС к ценовому предложению участника закупки, не являющегося плательщиком НДС (в том числе применяющим упрощенную систему налогообложения). Договор заключается и исполняется по цене победителя вне зависимости от применяемой системы налогообложения. Если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), то при заключении договора при указании цены договора вместо указания суммы НДС ставится прочерк, при оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в договоре. Таким образом, указанные положения не изменяют цену договора, а лишь определяют порядок выполнения расчетов с победителем закупки. Цена договора остается твердой и неизменной.

Таким образом, рассмотрев жалобу Заявителя, сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Омского УФАС России не выявила в действиях АО «Аптечная сеть «Омское лекарство» нарушений норм Закона о закупках, Закона о защите конкуренции.

Учитывая указанные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «Центр рекламных технологий» на действия ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» при проведении запроса котировок в электронной форме на изготовление и монтаж световых коробов для ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (извещение № 31604221521).
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 08.11.2016 г. № 05-8119э.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>