

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...> ,

в присутствии представителей:

ООО «РеЛайн» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, явку своего представителя не обеспечило,

АО «Военторг-Восток» - представители по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «РеЛайн» на действия закупочной комиссии АО «Военторг-Восток», материалы дела № 8-01/257,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «РеЛайн» на действия закупочной комиссии АО «Военторг-Восток» при проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку и монтаж мебели для обеспечения ТБО в г. Абакан, в которой общество не согласилось с результатами оценки заявок участников закупки, полагая, что закупочной комиссией необоснованно учтена сумма НДС, включенная обществом в ценовое предложение.

Заказчик в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии с жалобой не согласились, поскольку оценка заявок произведена в соответствии с закупочной документацией. Исключение из ценового предложения общества суммы НДС приведет к предоставлению ему преимущества перед другим участником, не являющимся плательщиком данного налога.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

11.08.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31603982534 о проведении указанного запроса котировок, котировочная документация. Срок подачи заявок на участие в закупке установлен до 18.08.2016. Рассмотрение и оценка заявок назначены на 19.08.2016. Начальная (максимальная) цена договора 1182660,00 руб.

В установленный срок на участие в закупке поданы заявки ООО «Форест» с ценовым предложением 850000,00 руб. без НДС, ООО «РеЛайн» с предложенной ценой 863760,00 руб. с НДС. Заявки признаны соответствующими требованиям документации и допущены к участию в запросе котировок, победителем закупки признано ООО «Форест», предложившее наименьшую цену договора (протокол от 19.08.2016).

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ непосредственно в закупочной документации должны быть указаны сведения: о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 6.4 документации победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, соответствующий требованиям, установленным в документации о запросе котировок и подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в документации о проведении запроса котировок и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг.

Из пункта 11 извещения о закупке следует, что цена договора сформирована с учетом транспортных затрат по доставке, погрузо-разгрузочных работ, сборки и монтажа, уплаты пошлин, налогов, сборов, вывоза мусора, упаковочной тары и

других обязательных платежей, связанных с исполнением договора.

Из материалов дела усматривается, что в составе заявки на участие в запросе котировок ООО «Форест» представлено ценовое предложение без учета НДС, поскольку общество не является плательщиком этого налога. К заявке приложены копии информационного письма налогового органа о переходе на упрощенную систему налогообложения от 13.05.2013 № 43, налоговые декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения. ООО «РеАяйн» является плательщиком НДС, в связи с чем учло в своем ценовом предложении сумму данного налога.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

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 (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Согласно пункту 1 статьи 143 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются: организации; индивидуальные предприниматели; лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, определяемые в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле.

Объектом налогообложения признаются, в частности, реализация товаров (работ, услуг) (подпункт 1 пункта 1 статьи 146 НК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 Налогового кодекса Российской Федерации при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4 и 5 статьи 161 кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим [Кодексом](#) при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса (пункт 2 статьи 346.11 НК РФ).

В силу статьи 346.26 Налогового кодекса Российской Федерации организации и

индивидуальные предприниматели, являющиеся налогоплательщиками единого налога, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость (в отношении операций, признаваемых объектами налогообложения в соответствии с [главой 21](#) настоящего Кодекса, осуществляемых в рамках предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим [Кодексом](#) при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области.

Ни налоговое законодательство, ни Закон № 223-ФЗ не содержат положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

Статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность определена как самостоятельная, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующий субъект самостоятельно формирует предложение по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Применение при оценке заявок вычета суммы НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками данного налога, может привести к созданию им преимущественных условий в сравнении с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, созданию неравных условий, ограничению конкуренции, что недопустимо с позиции пункта 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

При таком положении, закупочной комиссии обоснованно проведено сравнение ценовых предложений, победитель закупки определен по наименьшей цене договора в соответствии с условиями закупочной документации.

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (часть 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Связывая возможность участника закупки обжаловать действия (бездействие) заказчика основаниями, установленными Законом № 223-ФЗ, установленный

статьей 18.1 Закона о защите конкуренции порядок рассмотрения жалоб не ограничивает проводимую антимонопольным органом проверку только указанными основаниями.

Подпунктом 1.4.2 закупочной документации предусмотрена обязанность участника представить в составе заявки оригинал или нотариально заверенную копию выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (индивидуальных предпринимателей), выданную не ранее чем за 30 календарных дней до размещения извещения о проведении запроса котировок в установленной форме.

В соответствии с пунктом 13 извещения о закупке, подпунктом 3.1.4 документации заявки на участие в закупке подаются в письменной форме, а также посредством почты или курьерской службы либо по электронной почте.

Согласно пункту 11.1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

В соответствии с пунктами 1, 11 статьи 2 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» электронная подпись - информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию; участники электронного взаимодействия - осуществляющие обмен информацией в электронной форме государственные органы, органы местного самоуправления, организации, а также граждане.

Информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе (часть 1 статьи 6 Закона № 63-ФЗ).

Из материалов дела следует, что заявки на участие в запросе котировок поданы участниками на бумажном носителе (журнал регистрации заявок, протокол рассмотрения и оценки заявок).

В заявке ООО «Форест» представлена выписка из ЕГРЮЛ от 15.08.2016, на которой имеется отметка о подписании усиленной квалифицированной электронной подписью, принадлежащей МИ ФНС России по ЦОД. Однако в соответствии с приведенными правовыми нормами такой документ не является электронным и не приравнивается к оригиналу документа на бумажном носителе, поскольку представлен на бумажном носителе, без использования соответствующих программных средств, позволяющих произвести проверку подлинности имеющейся на нем электронной цифровой подписи.

Комиссия отклоняет заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении и документации о закупке (подпункт 6.2.1 пункта 6.2 документации).

Содержащаяся в заявке общества выписка не является оригиналом документа на бумажном носителе, не подписана должностным лицом налогового органа и не скреплена печатью налогового органа, что не соответствует требованиям документации, в связи с чем закупочной комиссией заказчика необоснованно принято решение допустить общество к участию в запросе котировок.

Комиссия не может согласиться с позицией представителя заказчика о несущественности несоблюдения требования к форме выписке из ЕГРЮЛ, поскольку установленный документацией порядок оформления и подачи заявок, равно как и порядок оценки таких заявок на соответствие требованиям документации должны в равной мере применяться ко всем участникам закупки, на что прямо указано в части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Устанавливая перечень обязательных требований к участнику, перечень документов, которые должны быть представлены в заявке в подтверждение соответствия участника установленным требованиям, заказчик тем самым определяет последовательную процедуру отбора претендента, избирательный подход в определении степени существенности недостатков заявки противоречит пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Поскольку допущенное нарушение повлияло на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать закупочной комиссии предписание об устранении допущенных 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).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РеЛайн» на действия закупочной комиссии АО «Военторг-Восток» при проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку и монтаж мебели для обеспечения ТБО в г. Абакан (извещение № 31603982534) необоснованной.

2. Признать действия закупочной комиссии АО «Военторг-Восток» при проведении указанного запроса котировок, выразившиеся в допуске к участию в закупке ООО «Форест», нарушающими пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц».

3. Выдать закупочной комиссии АО «Военторг-Восток» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.