

РЕШЕНИЕ № 176

06 ноября 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю,

в присутствии представителей:

ООО «ПКП «Мобойл» – гр.Г. по доверенности,

ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» - уведомленное о дате, времени и месте заседания комиссии, явку своего представителя не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «ПКП «Мобойл» на действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина», закупочной комиссии при проведении запроса цен на поставку топлива самолетного, материалы дела 8-01/310,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «ПКП «Мобойл» на действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина», закупочной комиссии при проведении запроса цен на поставку топлива самолетного (извещение №31401556153), в части необоснованного отклонения заявки общества на участие в запросе цен, нарушения порядка размещения информации о закупке на официальном сайте zakupki.gov.ru.

В заседании Комиссии представитель заявителя в полном объеме поддержал доводы жалобы, указав, что закупочной комиссией заявка общества отклонена безосновательно, поскольку в закупочной документацией установлено, что процент предоплаты продавцом составляет 30% от стоимости договора, окончательный расчет производится на основании оригинала счета-фактуры в течении 30 банковский дней с даты приемки продукции покупателем. Представителем пояснено, что в составе заявки предоставлена информация о том, что продавец согласен на оплату после поставки продукции, что допускается закупочной документацией.

Организатор закупки в представленном отзыве доводы жалобы отклонил, пояснив, что основанием отказа обществу в допуске к участию в открытом запросе цен послужило несоблюдение требований документации, так как из заявки участника не усматривается что общество согласно на 100% оплату после поставки товара. Рассмотрение заявок ранее установленного времени в извещении не ограничивает информационную открытость закупки, поскольку все протоколы

размещены на официальном сайте.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия, рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителя заявителя, пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и 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).

Статьей 2 Закона №223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом №223-ФЗ, другим федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними 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 из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами: информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 5 статьи 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.

При закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора о закупке, 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, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом №223-ФЗ (часть 5 статьи 4).

30.09.2014 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31401556153 о проведении открытого запроса цен в электронной форме на поставку топлива самолетного, закупочная документация. Срок окончания подачи заявок 10.10.2014. Дата окончания срока рассмотрения заявок 17.10.2014, подведение итогов 17.10.2014. Начальная (максимальная цена закупки 68724 000, 60 руб. (с НДС).

Как следует из протокола вскрытия конвертов с заявками от 15.10.2014 № 2.73.1025.50-2014 на участие в закупке поданы заявки: ООО «Флагман», ООО «ПКП» Мобойл», ООО «АНБ».

Заявка ООО «ПКП» Мобойл» закупочной комиссией отклонена как несоответствующая требованиям документации. Основанием отказа в допуске к участию в запросе цен послужило предложенное условие расчета, как противоречащее требованиям проекта договора.

Победителем закупки признано ООО «Флагман».

Подпунктом 2.1.4 пункта 2.1 закупочной документации установлено, что сроки и порядок оплаты товара (работы, услуги) осуществляется на следующих условиях: процент предоплаты – 30% от стоимости договора (лота). Окончательный расчет производится на основании оригинала счета-фактуры в течении 30 банковских дней с даты приемки продукции покупателем. В рамках настоящей документации под предоплатой понимается общая сумма денежных средств, перечисленных покупателем на счет продавца до момента физической поставки товара.

Претендент допускается к участию в закупке, если он и его продукция соответствует всем требованиям, установленным Положением о закупке ОАО «Компания «Сухой» и настоящей документацией, он правильно оформил заявку на участие и прикрепил к ней все необходимые документы, он согласен со всеми требованиями и условиями, перечисленными в закупочной документации.

Пунктом 2.3.8 (таблица №6) предусмотрено обеспечение в виде безотзывной банковской гарантии в размере авансового платежа, определенного в протоколе заседания закупочной комиссии филиала на срок исполнения обязательств по договору, определенный в протоколе заседания закупочной комиссии. При этом данным пунктом установлено, что в случае предложения участником оплаты товара по факту их поставки – предоставление банковской гарантии не требуется.

Заявка общества, в числе прочих требований содержит условия оплаты: «Оплата в размере 100%. Окончательный расчет производится на основании оригинала счета – фактуры в течении 30 банковских дней с даты приемки продукции покупателем».

Из буквального прочтения предложения следует, что претендентом на участие в закупке предложен расчет по договору в размере 100% его цены после поставки товара.

При таком положении, обществом соблюдены все требования закупочной документации к порядку подачи заявки на участие в запросе цен и у комиссии общества отсутствовали правовые основания для отклонения его заявки.

Предъявление к участнику закупки требования, не предусмотренного закупочной

документацией, нарушает часть 6 статьи 3 Закона №223-ФЗ, в связи с чем жалоба общества признается комиссией обоснованной.

Поскольку предложение общества по оцениваемым критериям не является лучшим из поступивших, допущенное комиссией нарушение не повлияло на результат закупки, в связи с чем комиссия не усматривает оснований для выдачи предписания.

Согласно части 9 статьи 4 Закона №223-ФЗ в извещении о закупке должны быть указаны место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

На официальном сайте указана дата рассмотрения заявок 17.10.2014.

В извещении, являющемся неотъемлемой частью документации, информация о конкретной дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов отсутствует. В пункте 1.7 извещения о закупке даты рассмотрения предложений и подведения итогов закупки совпадают с одноименными датами формы объявления о закупке, автоматически сгенерированного на ЭТП.

Согласно протоколу заседания комиссии по оценке и выбору победителя от 15.10.2014 № 2.73.1025.50.-2014 рассмотрение заявок и выбор победителя состоялись 15.10.2014. Протокол размещен на официальном сайте 16.10.2014.

Проведение процедуры рассмотрения заявок и подведения итогов в срок не предусмотренный закупочной документацией, противоречит принципу информационной открытости закупки и нарушает пункт 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Вместе с тем указанные действия по рассмотрению заявок совершены закупочной комиссией, а не заказчиком, соответственно основания для вменения данного нарушения заказчику отсутствуют.

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 участников 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 2.3.6 пункта 2.3 закупочной документации установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Оценка и сопоставление заявок на участие в закупке осуществляется в соответствии с Положением о закупке ОАО «Компания «Сухой», на основании

утверждённых настоящей документацией оценочных критериев.

Если хотя бы один участник закупочной процедуры не будет являться плательщиком НДС, оценка и сопоставление всех полученных заявок по критерию «Цена договора» будет осуществляться по цене без НДС. При этом к заявке участника-неплательщика НДС обязательно должен быть приложен соответствующий подтверждающий документ, выданный Федеральной налоговой службой. Выставление участником в своей заявке цены без НДС при отсутствии в документах заявки указанного подтверждающего документа является основанием для отклонения его от участия в процедуре закупки.

В случае, если участник закупочной процедуры не будет являться резидентом Российской Федерации, оценка и сопоставление его заявки по критерию «Цена договора» будет осуществляться по цене без НДС.

Согласно пункту 1 статьи 143 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) 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.

Согласно пункту 2 статьи 346.11 НК РФ применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций и единого социального налога. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Налоговым кодексом при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации.

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

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ 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.

Из статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, 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, хозяйствующие субъекты самостоятельно формируют предложения по исполнению условий договора, заключаемого по результатам закупки, исходя из своих возможностей и с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену и иные оцениваемые

условия, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Кроме того, ни налоговое законодательство, ни Закон №223-ФЗ не содержат положений, допускающих предоставление преимуществ отдельным участникам закупки в зависимости от применяемого налогового режима.

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.

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 «ПКП «Мобойл» на действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина» при проведении запроса цен на поставку топлива самолетного (извещение №31401556153) – необоснованной.

2. Признать действия ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина» при проведении указанной закупки, выразившиеся в установлении в закупочной документации порядка сравнения (оценки) ценовых предложений участников, являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, без учета НДС, нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Признать жалобу ООО «ПКП «Мобойл» на действия закупочной комиссии ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина» при проведении запроса цен на поставку топлива самолетного (извещение №31401556153) обоснованной.

4. Признать действия закупочной комиссии нарушающими пункт 1 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

5. Выдать ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина»

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 93

06 ноября 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, на основании своего решения от 06.11.2014 № 176 по делу № 8-01/310 руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» в лице филиала «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина» в срок до 21.11.2014 совершить действия, направленные на устранение нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении запроса цен на поставку топлива самолетного (извещение №31401556153), с целью чего:

- при утверждении документаций о закупках исключить включение в них условий о сравнении ценовых предложений участников, являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, без учета НДС.

- провести соответствующую разъяснительную работу с должностными лицами, ответственными за организацию и проведение закупок.

Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.