

## РЕШЕНИЕ №114

21 июля 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю,

в присутствии представителей:

МУП города Хабаровска «Тепловые сети» - ... (доверенность от 09.01.2014 №19), ... (доверенность от 21.07.2014 №1974);

ООО «Московская топливная компания» уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседание комиссии не обеспечило;

рассмотрев жалобу ООО «Московская топливная компания» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении запроса котировок на поставку угля (извещение №31401306042), материалы дела № 8-01/214,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Московская топливная компания» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении запроса котировок на поставку угля (извещение №31401306042). Из жалобы общества следует, что заказчиком необоснованно установлено требование о предоставлении сертификата соответствия угля ТУ, указанные в техническом задании ТУ отсутствуют в открытом доступе.

Представители заказчика в заседании комиссии с доводами жалобы не согласились, пояснив, что организатор закупки имеет право идентифицировать покупаемый товар, сертификат качества подтверждает соответствие товара ТУ, производитель угля при закупке представляет соответствующие сертификаты, подтверждающие его соответствие ТУ.

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.

МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» 02.07.2014 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении запроса котировок на поставку угля по лотам №№ 1-10. Срок подачи заявок на участие в закупке установлен до 09.07.2014. Рассмотрение заявок и их оценка назначены на 10.07.2014.

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в извещении о проведении закупки должен быть отражен предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг (пункт 3 части 9).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ непосредственно в закупочной документации должны быть отражены установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В извещении, документации, техническом задании о проведении запроса котировок приведены требования заказчика к качественным и иным характеристикам товара, в том числе ссылки на определенные ГОСТы, ТУ, установлены нормы показателей качества угля. Содержащийся в извещении объем информации соответствует предъявляемым частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ требованиям.

Поскольку по смыслу пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ закупаемые заказчиком товары, работы, услуги в их качественных, технических, ценовых и иных характеристиках прежде всего должны соответствовать потребностям заказчика и такая потребность Законом № 223-ФЗ не ограничена, доводы жалобы о неопределенности предмета закупки подлежат отклонению.

Ссылка заявителя на необходимость предоставления свидетельства о соответствии поставляемого товара ТУ не может быть принята, поскольку техническим заданием для каждого лота предусмотрено, что поставляемый товар должен полностью отвечать требованиям ГОСТов, изложенных в показателях качества технического задания к данной марке угля. Производитель обязан представить удостоверение о качестве угля на каждую партию товара.

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.

В соответствии с положениями закупочной документации при рассмотрении предложений участников закупки в случае подачи заявок участниками, применяющими разные системы налогообложения, подачи заявок физическими лицами, в отношении одного предмета закупки (лота) заказчик устанавливает следующие правила: в связи с тем, что заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), то в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований 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.

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 (пункт 2 статьи 346.11 НК РФ).

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.

При этом 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.

Напротив, 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 предложения 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.

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 «Московская топливная компания» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении запроса котировок на поставку угля (извещение №31401306042) необоснованной.
2. Признать действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети», выразившиеся в установлении в документации о проведении указанного запроса котировок порядка сравнения 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 закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» 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 №68

21.07.2014

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» в срок до 01 августа 2014 года совершить действия, направленные на устранение нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении запроса котировок на поставку угля (извещение №31401306042), с целью чего при проведении закупок исключить случаи сравнения ценовых предложений участников, являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, без учета НДС.

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

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