РЕШЕНИЕ

Волгоград

Дело № 034/10/18.1-1176/2019

25 ноября 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее соответственно – комиссия; управление),

изучив в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), частями 10 – 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) жалобу вх. № 10884 15.11.2019 на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел (извещение № 31908478998 опубликовано на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru, далее - ЕИС),

с участием в заседании комиссии:

от заказчика (МАУ «Камышинский драматический театр) – (законный представитель),

в отсутствие представителей заявителя, извещённого надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

в отсутствие представителей иных лиц, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) 15.11.2019 вх. № 10884 поступила жалоба на действия заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках посредством проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел (извещение № 31908478998 опубликовано на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru, далее - ЕИС).

В соответствии с правилами пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 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.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной 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 Закона о закупках 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 Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3 Закона о закупках, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или

размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

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

Жалоба заявителя соответствует требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 20.11.2019 исх. № 04-10/8743).

Из жалобы следует, что заявителем подана заявка на участие в закупке. Заявитель указывает, что в соответствии с протоколом о результатах закупки № 19 от 13.11.2019 заявка. отклонена на основании пункта 27.6.3 положения о закупках товаров, работ, услуг заказчика (утв. председателем наблюдательного совета МАУ 01.10.2018, далее – положение) ввиду несоответствия заявки требованиям извещения о проведении закупки. Из протокола о результатах закупки № 19 от 13.11.2019 (далее – протокол) следует, что заявителем не указаны конкретные показатели, соответствующие извещению о проведении закупки, а также, согласно протоколу, заявителем не предоставлена информация о цене товара, в частности, включённых налогах и сборах, соответствующая извещению о проведении запроса котировок: представленные участником закупки документы противоречат цене товара, указанной участником закупки, в части включённых налогов и сборов (НДС), т.к. участник закупки указывает цену с НДС, при этом предоставляет в составе заявки информационное письмо о применении упрощённой системы налогообложения.

Из жалобы следует несогласие заявителя с указанными в протоколе основаниями отклонения заявки.

К моменту рассмотрения жалобы комиссией, заявителем явка представителя на рассмотрение жалобы не обеспечена, иные доводы не заявлены.

Представитель заказчика представил документы по оспариваемой процедуре и возражал по доводам жалобы.

Рассмотрев доводы жалобы, представленные заказчиком и заявителем сведения и документы, комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках 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 с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1

и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 27.6.3 положения комиссия заказчика не рассматривает и отклоняет заявки на участие в запросе котировок, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок. Отклонение заявок по иным основаниям не допускается.

В соответствии с пунктом 4 документации о закупке, определяющим требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования участникам закупки, котировочная заявка участника должна содержать следующие сведения:

1) наименование, место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физического лица), банковские реквизиты участника закупки;

2) идентификационный номер налогоплательщика;

3) наименование, характеристики, количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом в случае, если иное не предусмотрено извещением о проведении запроса котировок, поставляемые товары должны быть новыми товарами;

4) цена товара, работы, услуги, а также сведения о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи);

5) декларирование соответствия требованиям Участника закупки:

а) соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки (наличие лицензии, свидетельства, СРО и т.д.);

б) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

в) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

г) отсутствие задолженности у участника закупки по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято;

д) отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом о закупках, и в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

е) требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров (Приложение 1 «Техническое задание»).

6) перечень документов, представляемых участниками:

- учредительные и регистрационные документы (устав, свидетельство о регистрации и о постановке на учет в налоговом органе) - для юридического лица, Свидетельство о регистрации и о постановке на учет в налоговом органе, о внесении записи в ЕГРИП - для индивидуального предпринимателя.

- выписка из ЕГРЮЛ (для юридического лица), ЕГРИП (для индивидуального предпринимателя), полученная не позднее, чем за три месяца до даты опубликования запроса котировок.

- уведомление МИ ФНС РФ о возможности перехода на упрощенную систему налогообложения (ф.26.2-1, к приказу ФНС от 02.11.2012г. № ММВ-7-3/829@ «Об утверждении форм документов для применения упрощенной системы налогообложения»), в случае ее применения юридическим лицом (для юридического лица, индивидуального предпринимателя).

В соответствии с пунктом 5 документации о закупке, устанавливающим требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание товара участниками закупки должно соответствовать запрашиваемым характеристикам, свойствам которые установлены Заказчиком (в соответствии с техническим заданием Приложение №1 к документации).

Комиссией установлено, что заявка содержит сведения о характеристиках предлагаемого к поставке товара, полностью соответствующих требованиям технического задания и дублирующие требования к товару, установленные заказчиком в указанном документе.

В соответствии с пунктом 4.4 «ГОСТ 26756-2016. Межгосударственный стандарт. Мебель для предприятий торговли. Общие технические условия» (введен в действие приказом Росстандарта от 25.08.2017 № 966-ст) для изготовления изделий должны применяться материалы, полуфабрикаты и комплектующие изделия, предусмотренные конструкторской документацией по видам изделий и обеспечивающие их качество и безопасность. Не допускается применять, в числе прочего, детали из древесно-стружечных плит с необлицованными или не имеющими защитно-декоративных или защитных покрытий поверхностями, кроме невидимых поверхностей в сопрягаемых соединениях, отверстий в местах установки фурнитуры, а также кромок щитов, остающихся неприкрытыми при установке накладной задней стенки или в «четверть».

Из требований ГОСТ 26756-2016 и технического задания документации о закупке заказчика следует, что указанным требованиям полностью, без каких-либо исключений, должны соответствовать предлагаемые к поставке изделия. Изделие, содержащее одну или несколько недопустимых в соответствии с вышеуказанными положениями ГОСТ и технического задания деталей, не отвечает техническим требованиям технологичности, надежности в течение установленного в эксплуатационной документации срока службы, не может обеспечивать безопасность при изготовлении и эксплуатации.

Также комиссия приходит к выводу о необоснованности отклонения заявки в связи с не указанием конкретного показателя, соответствующего извещению о проведении запроса котировок: «Комплектность, качество сборки и возможность сборки без дополнительной подгонки кресел, поставляемых в разобранном виде, требования к откидным сиденьям, шероховатость поверхности, габаритные размеры проверяют на 5% кресел от партии, но не менее 2 шт. и не более 10 шт., отобранных методом случайного отбора» в связи с тем, что участник закупки на момент подачи заявки не обладает сведениями о количестве изделий, которое будет отобрано лицами осуществляющими проверку товара. Кроме того, указанное требование соответствует требованиям пункта 5.3.6 «ГОСТ 16854-2016. Межгосударственный стандарт. Кресла для зрительных залов. Общие технические условия» (введен в действие приказом Росстандарта от 25.08.2017 N 964-ст), которое входит в раздел «Правила приёмки товара», в связи с чем закупочная комиссия заказчика не может отклонить заявку участника закупки по данному основанию в связи с невозможностью оценки реального соответствия поставляемого товара указанному требованию на данном этапе закупки, а также в связи с тем, что указание какого-либо конкретного показателя в данном случае не соответствует ни требованиям ГОСТ, ни документации о закупке.

Кроме того, условия закупочной документации в любом случае не устанавливали требовании об обязательной конкретизации в заявке каких-либо показателей товаров, указанные в техническом задании.

Комиссия считает, что отклонение заявки на основании непредоставления информации о цене товара, в частности, включённых налогах и сборах, в связи с представлением участником закупки документов, противоречащих цене товара,

указанной участником закупки, в части включённых налогов и сборов (НДС), также является неправомерным.

Комиссией установлено, что заявка содержит предложение о цене товара (три миллиона четыреста пятьдесят тысяч рублей 00 копеек), включая налог на добавленную стоимость. Также в заявке указано, что предлагаемая ей цена включает расходы на транспортировку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей в соответствии с порядком формирования начальной (максимальной) цены договора.

Также в составе заявки содержится письмо о возможности применения упрощённой системы налогообложения, что соответствует требованиям документации о закупке. Комиссия учитывает, что законодательством Российской Федерации не предусмотрено каких-либо ограничений для организаций, применяющих упрощённую систему налогообложения, реализовывать продукцию по цене, включающей налог на добавленную стоимость. Кроме того, из документации о закупке, а также из опубликованных заказчиком в ЕИС разъяснений следует, что для заказчика система налогообложения поставщика не имеет значения, так как цена договора является единой составляющей и без НДС не рассматривается.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Таким образом, комиссией заказчика при принятии решения об отклонении заявки допущено нарушение положений части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В жалобе заявитель также указывает на факт применения дискриминационного подхода заказчика в отношении участников закупки, находящимися на упрощенной системе налогообложения.

Так, в соответствии с разъяснениями заказчика, данными в ответ на запрос участника закупки 07.11.2019, «цена – единая составляющая, без НДС не рассматривается. Для Заказчика система налогообложения Поставщика значения не имеет».

Указанное разъяснение, по сути, обязывает любого участника закупки, в том числе лиц, находящихся на упрощенной системе налогообложения, подавать заявку и заключать по итогам закупки договор по цене, включающей НДС.

На основании ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. В нарушение данного требования законодательства о закупках заказчиком допущено необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участнику закупки, сообщившему о возможности перехода на упрощённую систему налогообложения.

Между тем, ни Законом № 223-ФЗ, ни Налоговым кодексом РФ (далее – НК РФ) не установлено положений, допускающих плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках.

Согласно пункту 1 статьи 143 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.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения признаются, в том числе, реализация товаров (работ, услуг).

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4, 5 и 5.1 статьи 161 НК РФ) 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.

Применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на добавленную стоимость, за исключением НДС, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации (статья 346.11 НК РФ).

В нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчиком допущено необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки, применяющим упрощённую систему налогообложения.

Учитывая изложенное, комиссия Волгоградского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчиком нарушены требования части 1 статьи 2 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, комиссией заказчика неправомерно отказано в допуске заявки к участию в запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел и нарушены требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений со стороны заказчика и закупочной комиссии заказчика, допущенных при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел, принимая во внимание содержание жалобы заявителя, комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы, а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, посредством аннулирования запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел (извещение № 31908478998).

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу на действия заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел (извещение № 31908478998) обоснованной.

2. Признать заказчика –нарушившим требования части 1 статьи 2 Закона о закупках, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Признать закупочную комиссию нарушившей требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

4. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, посредством аннулирования запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку, сборку и монтаж кресел (извещение № 31908478998).

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.