

06 ноября 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю,

в присутствии представителей:

ИП К., –,

ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» - гр.Ш,

рассмотрев жалобу ИП К. на действия ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний», закупочной комиссии предприятия при проведении запроса котировок на право заключения договора на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск – г. Биробиджан (извещение № 31401609998), материалы дела № 8-01/317,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ИП К., из которой следует, что закупочной комиссией ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» нарушен порядок определения победителя запроса котировок на право заключения договора на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск – г. Биробиджан. В протоколе рассмотрения и оценки котировочных заявок отсутствует решение комиссии о допуске либо отказе в допуске к участию в закупке предпринимателя. В документации не отражены критерии оценки заявок, что нарушает положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В сравнении с иными участниками закупки предпринимателем предложено минимальное ценовое предложение, что в наибольшей степени отвечает потребностям заказчика.

Представитель предпринимателя в заседании комиссии настаивал на доводах жалобы.

Представитель заказчика с жалобой не согласился, пояснив, что начальная (максимальная) цена договора сформирована с учетом НДС, в информационной карте закупочной документации установлено условие, согласно которому участники должны включить в предлагаемую цену все затраты, связанные с исполнением договора, в числе которых обязательные налоги и сборы (НДС). Поскольку в последующем стоимость уплаченного по договору НДС подлежит

возмещению предприятию, закупочной комиссией ценовые предложения участников увеличены на 18%. Единственным критерием оценки заявок и определения победителя является цена договора, что отражено в документации. При заполнении протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок допущена техническая ошибка и не отражено решение комиссии о результате рассмотрения заявки предпринимателя, тогда как он допущен к участию в закупке. По результатам закупки договор не заключен, запрос котировок приостановлен до рассмотрения жалобы.

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 связи с чем ссылки заявителя на Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссией отклоняются, поскольку данный закон не регулирует порядок проведения рассматриваемой закупки.

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.

В соответствии с частью 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.

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.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

Предприятием 17.10.2014 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении спорного запроса котировок, закупочная документация. Срок подачи заявок установлен до 22.10.2014, рассмотрение и оценка заявок 23.10.2014. Начальная (максимальная) цена закупки 1080000,00 руб. с НДС. Срок оказания услуг до 30.11.2014.

Из протокола запроса котировок от 23.10.2014 № 31401609998 следует, что на участие в закупке поступили заявки ИП К.. с ценовым предложением 864000,00 руб., ООО «Транс Гид» с ценовым предложением 1044000,00 руб., ООО «Виктория АВТО» с ценовым предложением 990000,00 руб., ИП Кз.. с ценовым предложением 1060000,00 руб., ООО «РусДилерТранс» с ценовым предложением 997200,00 руб., ООО «Гранд-Логистик» с ценовым предложением 892800,00 руб., ООО «Дальневосточные дороги» с ценовым предложением 880000,00 руб., ООО «Эверест» с ценовым предложением 1000000,00 руб.

Заявки ООО «Виктория АВТО», ИП Кз., ООО «Эверест» закупочной комиссией отклонены как несоответствующие требованиям документации. Основанием отказа в допуске к участию в запросе котировок ИП Кз., ООО «Эверест» послужило превышение ценового предложения с учетом НДС начальной (максимальной) цены закупки. При этом ценовые предложения ИП К., ООО «Эверест», ИП Кз. увеличены закупочной комиссией на 18% (сумма НДС) от фактически предложенных. Иных оснований отказа в допуске к участию в закупке протокол не содержит.

Победителем запроса котировок признано ООО Дальневосточные дороги.

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.

Пунктом 9 информационной карты документации установлен порядок формирования цены договора, в соответствии с которым такая цена должна включать накладные расходы, а также все налоги, сборы и другие обязательные платежи, действующие в момент заключения договора.

В числе документов, предоставляемых в составе заявки на участие в запросе котировок, бухгалтерский баланс, отчет о финансовых результатах за последний завершённый финансовый год, предшествующий подаче заявки, или копии налоговых деклараций по налогу, уплачиваемому в связи с применением УСН (подпункт 4.2.2.6 пункта 4.2.2).

Согласно пункту 5.2.3 раздела 5.2 документации победителем запроса котировок признается участник процедуры закупки, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок и в которой указана наиболее низкая цена.

Учитывая, что порядок определения победителя закупки, исходя из ценового критерия, заказчиком в документации установлен, комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в данной части.

Из материалов дела усматривается, что в составе заявки на участие в запросе котировок ИП К. представлено ценовое предложение в сумме 864000,00 руб. без учета НДС, поскольку он не является плательщиком этого налога. К заявке приложены копии налоговых деклараций по единому налогу на вменённый доход для вида экономической деятельности по ОКВЭД 60.24, к которому, согласно принятому и введённому постановлением Государственного комитета Российской Федерации по стандартизации и метрологии от 06.11.2001 № 454-ст ОКВЭДу, относится деятельность автомобильного грузового транспорта.

Ценовые предложения без учета в них суммы НДС поступили также от ООО «Эверест», ИП Кз., поскольку данные хозяйствующие субъекты не являются его плательщиками, что подтверждается информационным письмом от 08.11.2013 № 177 Межрайонной ИФНС России № 3 по Хабаровскому краю, представленным обществом в заявке, содержащейся в заявке предпринимателя налоговой декларацией по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения.

Частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Учитывая, что закупочная документация не содержит положений, допускающих увеличение ценовых предложений участников закупки, не являющихся плательщиками НДС, на сумму данного налога, равно как и не содержит положений, допускающих оценку таких предложений с учетом суммы налога НДС, комиссия приходит к выводу, что закупочной комиссией предприятия к названным

участникам предъявлены требования, не предусмотренные документацией, а оценка заявок осуществлена с нарушением установленного такой документацией порядка, что противоречит части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

По этим же основаниям является неправомерным решение закупочной комиссии предприятия об отказе в допуске к участию в закупке ООО «Эверест», ИП Козицкого В.А. по причине превышения ценового предложения с учетом НДС начальной (максимальной) цены закупки.

Доводы представителя предприятия о том, что увеличение коммерческих предложений участников на сумму НДС обусловлено возвратностью данного налога, комиссией отклоняются в силу следующего.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить: 1) информационную 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).

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.

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).

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.

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.

Увеличение при оценке заявок коммерческих предложений участников, не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, на сумму НДС ведет к созданию для таких участников неравных условий, ограничению конкуренции, что недопустимо с позиции пункта 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

В нарушение пункта 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ в протоколе запроса котировок от 23.10.2014 не отражена информация о принятом закупочной комиссией решении о результате рассмотрения заявки ИП Куликова Н.В.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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).

Поскольку допущенные при проведении запроса котировок нарушения являются существенными, повлияли на результат закупки, комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи по делу предписания об устранении допущенных нарушений порядка организации и проведения закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП К. на действия ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» при проведении запроса котировок на право заключения договора на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск – г. Биробиджан (извещение № 31401609998) необоснованной.
2. Признать жалобу ИП К. на действия закупочной комиссии ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» при проведении указанного запроса котировок обоснованной.
2. Признать действия закупочной комиссии ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний», выразившиеся в увеличении ценовых предложений ИП К, ООО «Эверест», ИП Кз. на сумму НДС, отказе в допуске к участию в закупке ООО «Эверест», ИП Кз., оценке коммерческого предложения ИП К. с учетом суммы налога НДС, неуказании в протоколе запроса котировок от 23.10.2014 сведений о принятом решении по результатам рассмотрения заявки ИП К., нарушающими пункты 1, 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 ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупок.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 91

06 ноября 2014 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, на основании своего решения от 06.11.2014 № 174 по делу № 8-01/317, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Закупочной комиссии ФГУП «Управление строительства № 27 Федеральной службы исполнения наказаний» в срок до 19 ноября 2014 года совершить действия, направленные на устранение нарушений пунктов 1, 2 части 1, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенных при проведении запроса котировок на право заключения договора на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск – г. Биробиджан (извещение № 31401609998), с целью чего:

- отменить протокол запроса котировок от 23.10.2014 № 31401609998,
- повторно рассмотреть заявки на участие в указанном запросе котировок с учетом замечаний, изложенных в решении комиссии Хабаровского УФАС России от 06.11.2014 № 174 по делу № 8-01/317,
- информацию об отмене протокола, о результатах повторного рассмотрения заявок в установленные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» сроки разместить на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

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.