

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ГазСервис» (вх. № 017660)

« 27 » декабря 2018 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Хаснуллин Н.А., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Костюк А.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Раев М.А., специалист-эксперт отдела контроля в сфере строительства, в присутствии представителей: ПМУП «ГКТХ» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «ГазСервис» (ИНН: 5905043930) (далее – заявитель) (вх. № 017660) на действия ПМУП «Городское коммунальное и тепловое хозяйство» (ИНН: 5904081443); Закупочной комиссии ПМУП «Городское коммунальное и тепловое хозяйство» (далее – заказчик, закупочная комиссия) при организации и проведении мониторинга рынка на Оказание услуг по осмотру технического состояния (обходу), техническому обслуживанию сетей газораспределения и газопотребления (наружных газопроводов и оборудования ГРУ, (ШРП), внутренних газопроводов) (извещение № 31807219681, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

18.12.2018 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя, в которой указано на неправомерное отклонение заявки ООО «ГазСервис» по причине, указанной в протоколе рассмотрения заявок

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменный отзыв на жалобу, в котором ссылается на отсутствие каких-либо нарушений при

организации и проведении заявки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 N 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.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг обществами установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (п. 1 ч. 2 ст. 1) (далее – Закон о закупках).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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 настоящего Федерального закона 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 настоящим Федеральным

законом 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 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, 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.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках, при проведении закупок заказчик – автономное учреждение обязан руководствоваться, в том числе, утверждённым наблюдательным советом и размещённым в единой информационной системе не позднее пятнадцати дней со дня утверждения положением о закупке, в котором должны содержаться 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.

В ч. 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации (Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 г. № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила формирования плана закупки товаров)).

Размещение плана закупки, информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений. Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещенным на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида

плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908).

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

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 (ч. 5 ст. 3 Закона о закупках).

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (ч. 12 ст. 4 Закона о закупках).

2. При проведении рассматриваемого конкурса, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Пермского муниципального унитарного предприятия «Городское коммунальное и тепловое хозяйство» (далее – Положение) и Документацией о мониторинге рынка на оказание услуг по осмотру технического состояния (обходу), техническому обслуживанию сетей газораспределения и газопотребления (наружных газопроводов и оборудования ГРУ, (ШРП), внутренних газопроводов) (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 29.11.2018 г., дата окончания приема заявок - 07.12.2018, дата рассмотрения заявок и подведения итогов закупки 07.12.2018.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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, в случае, осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика (п. 1); предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке (п. 4).

Проанализировав доводы жалобы заявителя, письменные и устные пояснения сторон, а также представленные на рассмотрение жалобы документы, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о правомерном отклонении закупочной комиссией заявки ООО «ГазСервис» в виду следующего.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 31807219681/1 от 07.12.2018 по рассматриваемой закупке, заявке ООО «ГазСервис» было отказано в допуске к участию в закупке по причине: «Несоответствие заявки на участие в закупке требованиям документации о закупке, в т.ч. к оформлению заявки, за исключением требований подпункта 2, 7 пункта 6.2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчика (в Предложении об условиях исполнения договора участника закупки указано согласие на оказание услуг по осмотру технического состояния (обходу), техническому обслуживанию сетей газораспределения и газопотребления (наружных газопроводов и оборудования ГРУ, (ШРП), внутренних газопроводов) в соответствии с требованиями извещения и документации о мониторинге рынка, при этом предложена цена договора без учета НДС, что не соответствует требованиям документации о мониторинге рынка и проекту договора».

Подпунктом 2 пункта 2.4 раздела 2 Документации о мониторинге рынка установлено, что заявка на участие в мониторинге рынка должна содержать в частности предложение участника закупки в отношении предмета договора в соответствии с Техническим заданием, указанным в документации о закупке, в т.ч. сведения (Раздел № 6 документации - Форма № 2) о цене договора с указанием сведений о включенных в нее расходах.

Согласно пункту 2 Формы № 2 Раздела № 6 документации участник закупки в Предложении об условиях исполнения договора должен подтвердить согласие исполнить условия договора и оказать услуги в соответствии с требованиями извещения и документации о мониторинге рынка и на условиях, которые участник закупки представил в составе заявки на участие в мониторинге рынка, и указать предложение о цене договора с НДС. В цену договора должны быть включены все затраты и издержки Исполнителя, связанные с оказанием услуг по договору, в том числе, но не ограничиваясь: налоги, сборы и прочие расходы, связанные с исполнением настоящего договора.

В пункте 2.1 проекта договора, который является неотъемлемой частью документации о мониторинге рынка, указано: «Цена Договора составляет: _____(_____) рублей____копеек, в том числе НДС (20%) - _____(_____)»

рублей___копеек без последующей индексации».

Согласно формы 2 раздела 6 Документации, в предложении об условиях исполнения договора участники закупки должны указать, в том числе, цену договора по форме: «Цена договора: _____руб., в т.ч. НДС - _____руб.».

Таким образом, участники закупки в своей заявке **должны** указывать предложение о цене договора с учетом НДС, независимо от системы налогообложения участника. Проект договора составляется путем включения цены договора с НДС, предложенной участником закупки, с которым заключается договор. Установленный заказчиком порядок формирования цены договора с учетом НДС является обязательным для всех участников закупки независимо от применяемой ими системы налогообложения.

Все участники закупки, не являющиеся налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, указывают в заявке цену с учетом НДС, при этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете- фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг) (статья 173 Налогового кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 N 33 "О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием налога на добавленную стоимость", в подпункте 1 пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации предусмотрена обязанность лиц, не являющихся плательщиками налога, а также лиц, освобожденных от исполнения обязанностей плательщиков налога, в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога перечислить соответствующую сумму в бюджет.

Однако возникновение в данном случае обязанности по перечислению в бюджет налога не означает, что выставившее счет-фактуру лицо приобретает в отношении таких операций статус налогоплательщика, в том числе право на применение налоговых вычетов.

На указанное лицо возлагается лишь обязанность перечислить в бюджет налог, размер которого в силу прямого указания пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса РФ определяется исходя из суммы, отраженной в соответствующем счете-фактуре, выставленном покупателю.

При этом, согласно позиции Президиума ВАС РФ в Постановлении от 01.09.2009 N 17472/08, поскольку налогоплательщик, применяющий упрощенную систему налогообложения, полученный от покупателя НДС должен перечислить в бюджет, у него не возникает экономической выгоды, следовательно, в доход данный НДС не включается.

Из вышеназванного следует, что требование Заказчика об обязательном указании в составе заявки цены с учетом НДС не ограничивает участников закупки, применяющих специальные налоговые режимы, в возможности принимать участие в закупке. Кроме того, указание всеми участниками закупки цены договора с учетом НДС ставит в равные условия участников закупки при оценке и

сопоставлении заявок по критерию предлагаемой цены договора и не предполагает возникновение необоснованных преимуществ при оценке заявок у участников, применяющих специальные налоговые режимы.

ООО «ГазСервис» в своей заявке предложило цену договора без учета НДС (данное обстоятельство не оспаривается заявителем жалобы), что не соответствует требованиям документации о мониторинге рынка и проекту договора и является, в соответствии с подпунктом 3 пункта 11.2.9 Положения о закупке товаров ПМУП «ГКТХ», основанием отклонения заявки на участие в мониторинге рынка.

Таким образом, доводы жалобы заявителя признаются Комиссией Пермского УФАС России необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГазСервис» (ИНН: 5905043930) (вх. № 017660) на действия ПМУП «Городское коммунальное и тепловое хозяйство» (ИНН: 5904081443); Закупочной комиссии ПМУП «Городское коммунальное и тепловое хозяйство» при организации и проведении мониторинга рынка на Оказание услуг по осмотру технического состояния (обходу), техническому обслуживанию сетей газораспределения и газопотребления (наружных газопроводов и оборудования ГРУ, (ШРП), внутренних газопроводов) (извещение № 31807219681, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru), **необоснованной**;
2. Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.