

## Решение № 05-04.1/83-18

о признании жалобы необоснованной

26.09.2018

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – временно исполняющего обязанности руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Магистраль» (далее – ООО «Магистраль», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Транснефть-Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть-Западная Сибирь», Организатор торгов, Заказчик, Ответчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме № ОМТС-3312/ЗП/2018 «Текущее содержание железнодорожного подъездного пути протяженностью 476,5 метра и одного стрелочного перевода в филиале ОБПТО и КО» (извещение № 31806800195 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Запрос предложений).

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность № 619/18/22 от 21.08.2018, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 770/17/22 от 05.12.2017, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя Заявителя,

## УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 17.09.2018 № 8101) на действия АО «Транснефть-Западная Сибирь» при проведении Запроса предложений. По мнению Общества, при сопоставлении заявок участников Запроса предложений Организатор торгов нарушил требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

В документации о закупке по лоту № ОМТС-3312/ЗП/2018 «Текущее содержание железнодорожного подъездного пути протяженностью 476,5 метра и одного стрелочного перевода в филиале ОБПТО и КО», утвержденной 08.08.2018 (далее – Документация), установлено, что сумма предложения указывается с учетом всех налогов, пошлин, сборов, с учетом всех затрат (Форма 1. Заявка на участие в закупке).

Поскольку Общество не применяет упрощенную систему налогообложения, то окончательная цена предложения в заявке на участие в Запросе предложений была указана с учетом налога на добавленную стоимость – 18% (далее – НДС) и составила 849 148, 83 рублей, цена предложения без учета НДС составляет 719 617,65 рублей.

Другой участник Запроса предложений – ООО «Читаремстройпуть» применяет упрощенную систему налогообложения, в связи с чем, окончательная цена предложения составила 726 761,07 рублей без НДС.

Закупочной комиссией АО «Транснефть-Западная Сибирь» помимо заявок сопоставлялись и окончательные предложения цены заявок участников Запроса предложений, то есть окончательная цена предложения ООО «Магистраль» с НДС и окончательная цена предложения ООО «Читаремстройпуть» без НДС.

Таким образом, Заявитель полагает, что Организатор торгов при сопоставлении заявок нарушил требования антимонопольного законодательства, так как ООО «Магистраль», работающее по общей системе налогообложения, было поставлено в неравные условия по отношению к ООО «Читаремстройпуть», работающее по упрощенной системе налогообложения.

Ценовое предложение Общества без НДС – 719 617,65 рублей меньше, чем предложение ООО «Читаремстройпуть» – 726 761,07 рублей, однако данное обстоятельство не было учтено Организатором торгов при подведении итогов Запроса предложений.

На основании изложенного, ООО «Магистраль» просит признать жалобу

обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

**2.** В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 18.09.2018 № 05-8010 АО «Транснефть-Западная Сибирь» представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 26.09.2018 представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились и пояснили следующее.

Организатор торгов при проведении Запроса предложений помимо законодательства о закупках и локальных нормативных актов АО «Транснефть-Западная Сибирь» руководствовался также позицией ФАС России, выраженной в письме № РП/3883/18 от 23.01.2018.

Согласно вышеуказанному письму ФАС России при проведении процедур закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора. При этом заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Сравнению подлежат предложенные участниками закупки полные цены, включающие все налоги и сборы, в том числе косвенные (НДС).

При определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить значение цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом, содержит или нет установленная цена НДС.

С лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке.

Пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения о цене договора (лота) и порядок формирования цены договора (лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пункту 7 технического задания на закупку № ОМТС-3312/ЗП/2018 «Текущее содержание железнодорожного подъездного пути протяженностью 476,5 метра и одного стрелочного перевода в филиале ОБПТО и КО», утвержденного 03.08.2018 (далее – Техническое задание), НДС включен в стоимость договора.

Таким образом, АО «Транснефть-Западная Сибирь», руководствуясь

указанными выше положениями действующего законодательства, с учетом позиции ФАС России, в соответствии с Документацией, осуществило оценку и сопоставление заявок на участие в Запросе предложений вне зависимости от того включает ли заявка участника НДС или не включает.

Сравнению подлежали предложенные участниками Запроса предложений цены договора, включающие в себя все налоги и сборы, в том числе НДС. Победителем Запроса предложений признан участник, предложивший наименьшую цену договора.

На основании изложенного Ответчик просит считать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 08.08.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» были размещены извещение и Документация Запроса предложений.

Согласно извещению № 31806800195 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 08.08.2018 по 22.08.2018.

Дата открытия доступа к заявкам на участие в закупке – 22.08.2018. Дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов Запроса предложений – 05.09.2018.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 037 180,29 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

В соответствии с протоколом № ОМТС-3312/ЗП/2018-В от 22.08.2018 на участие в Запросе предложений поступило 2 заявки: ООО «Магистраль», ООО «Читаремстройпуть».

Согласно протоколу № ОМТС-3312/ЗП/2018-И от 05.09.2018 победителем Запроса предложений признано ООО «Читаремстройпуть», с предложенной суммой договора 726 761,07 рублей без НДС.

Уведомлением Омского УФАС России от 18.09.2018 № 05-8010 Запрос предложений приостановлен.

**4.** Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами 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 18.07.2011 № 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.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

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.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Из содержания части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе:

- сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках запрос предложений в электронной форме является одним из способов проведения конкурентных закупок.

Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Транснефть-Западная Сибирь», утвержденным решением Совета директоров АО «Транснефть-Западная Сибирь» (протокол № 9 от 20.04.2017) (далее – Положение о закупке), регламентирована закупочная деятельность АО «Транснефть-Западная Сибирь». В Положении о закупке содержатся 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.

Согласно пункту 3.4 Положения о закупке не допускается предъявлять к участникам закупки, покупаемым товарам, работам, услугам, а также к

условиям исполнения договора 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, покупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные организатором закупки, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из содержания пункта 3.15 Положения о закупке следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а также порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Разделом 8 Положения о закупке регламентирован порядок проведения запроса предложений.

В соответствии с пунктом 8.4.7 Положения о закупке победителем запроса предложений признается участник закупки, набравший наибольшее количество баллов по результатам оценки и сопоставления заявок.

Пунктом 7 инструкции для участника закупки товаров, работ, услуг (далее – Инструкция), являющейся частью Документации, регламентирован порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пункту 7.1 Инструкции сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) указываются в извещении об осуществлении закупки. Цена договора (цена лота) включает в себя стоимость всех затрат подрядчика, исполнителя необходимых для поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, указанных в документации о закупке (Техническое задание) и проекте договора, с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, а также все налоги и сборы, обязанность по уплате которых возникает у подрядчика, исполнителя при исполнении условий, предусмотренных проектом договора. Цена заявки на участие в закупке должна включать все затраты участника закупки, связанные с обязательствами по поставке товаров, выполнению всех видов работ и услуг, а также уплату всех налогов, пошлин и сборов, предусмотренных законодательством Российской Федерации, в том числе НДС (пункт 7.2 Инструкции).

Проведя анализ извещения Запроса предложений и Документации, Комиссией установлено, что согласно пункту 11 извещения о проведении Запроса предложений начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 1 037 180,29 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том

числе НДС.

В пункте 7 Технического задания установлен порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей). Стоимость договора включает в себя (с учетом НДС): стоимость материалов и работ по текущему содержанию железнодорожного подъездного пути протяженностью 476,5 метра и одного стрелочного перевода марки 1/11, стоимость дефектоскопии рельсового хозяйства железнодорожного подъездного пути, стоимость очистки от травы железнодорожного подъездного пути и прилегающей территории, ремонт ж/д пути (врезка загрязненного балласта, пополнение шпальных ящиков, замена деревянных шпал 116, вправка пути в плане и профиле) и ж/д переезда.

В пункте 10.3.4 Инструкции установлено, что в составе заявки на участие в закупке представляются документы и формы, указанные в приложении к Форме 1.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «Магистраль» приложена «Форма 2. Расчет цены договора», содержащая ценовое предложение – 849 148,83 рублей с учетом НДС (сумма НДС составляет 129 531,18 рублей).

ООО «Читаремстройпуть» в составе заявки на участие в Запросе предложений приложило Форму 2, содержащую ценовое предложение – 726 761,07 без НДС. При этом ООО «Читаремстройпуть» в составе заявки также приложило уведомление о возможности применения упрощенной системы налогообложения, выданное межрайонной ИФНС № 3 по Забайкальскому краю.

В протоколе № ОМТС-3312/ЗП/2018-И от 05.09.2018 отражено итоговое распределение баллов по результатам оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений:

№ п/п	Участник закупки	Цена заявки	Оценка ценовых предложений	Оценка квалификационно-технической части	Оценка заявки на участие в закупке
1	2	3	4	5	6
1	ООО «Читаремстройпуть»	726 761,07	50.00	35.50	85.50
2	ООО «Магистраль»	849 148,83	43.79	40.18	82.97

Из содержания части 22 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

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.

Комиссия отмечает, что в извещении о проведении Запроса предложений и Документации установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС, следовательно, она распространяется на всех участников Запроса предложений независимо от применяемой системы налогообложения. Цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

По мнению Комиссии, при оценке предложения участника закупки по критерию «цена договора» недопустимо производить вычет НДС из ценового предложения участника закупки, являющегося плательщиком указанного налога, это может привести к созданию данному участнику преимущественных условий по сравнению с участниками закупки, применяющими упрощенную систему налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Организатор торгов при оценке ценового предложения ООО «Магистраль» должен вычесть сумму НДС,

включенную в предложенную цену, поскольку второй участник Запроса предложений использует упрощенную систему налогообложения и освобожден от уплаты НДС, является необоснованным.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Магистраль» на действия акционерного общества «Транснефть-Западная Сибирь» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме № ОМТС-3312/ЗП/2018 «Текущее содержание железнодорожного подъездного пути протяженностью 476,5 метра и одного стрелочного перевода в филиале ОБПТО и КО» (извещение № 31806800195).
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 18.09.2018 № 05-8010.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.