

1. ООО «Горизонт»

428010, г. Чебоксары, пер. Ягодный,
д. 6, пом. 3

2. ФГУП «Почта России»

131000, Москва, ш. Варшавское, д. 37

3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»

101000, Москва, Милютинский пер., д. 10, стр. 4

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1921/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.11.2015 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Горизонт» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ФГУП «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий УФПС Чувашской Республики-филиала ФГУП «Почта России» (реестровый № 31502886721) (далее - Редукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), 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 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России» (далее - Положение о закупках).

23.10.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Редукциона.

В соответствии с извещением о проведении Редукциона от 23.10.2015 дата окончания подачи заявок - 02.11.2015, дата рассмотрения заявок - 02.11.2015, дата проведения итогов Редукциона - 06.11.2015.

В соответствии с протоколом подведения итогов Редукциона от 06.11.2015 № 274/1 победителем по итогам Редукциона, предложившим наиболее низкую цену договора, признано ООО «СИНТЕЗ СЕРВИС» с предложением о цене: 2 952 784, 94 рубля без НДС (УСН).

Согласно доводам жалобы Заявителя нарушения со стороны Заказчика выразились в следующем:

1. в противоречии условий обеспечения договора, указанных в проекте договора, условиям, указанным в Положении о закупках и Редукционной документации;
2. в установлении положений в составе Редукционной документации, прямо противоречащих действующему законодательству.

С вышеизложенным доводом жалобы Заявителя Заказчик не согласился, представив письменные возражения, согласно которым пунктом 26.7. Положения о закупках и пунктом 9.2.3. части 1 Редукционной документацией установлено, что исполнение обязательств по договору может обеспечиваться безотзывной банковской гарантией или внесением денежных средств на счет, указанный Заказчиком в Редукционной документации.

Вместе с тем, в пункте 6.4. Проекта договора сказано, что способом обеспечения обязательств является банковская гарантия. Однако, в сноске № 6 сказано, что участник Редукциона также может предоставить денежные средства

на счет Заказчика.

Кроме того, предложение каждого участника закупки о цене договора, должно включать НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации (пункт 13.1.7. Положения о закупках, пункт 8.2. Информационной карты Редукционной документации).

В соответствии с пунктом 14.10.8. Положения о закупках и пунктом 8.2. Информационной карты Редукционной документации если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

1. Согласно доводам жалобы Заявителя, в Проекте договора Редукционной документации указано, что участник Редукциона вправе подтвердить обеспечение договора только путем предоставления банковской гарантии.

Пунктом 26.7. Положения о закупках установлено, что исполнение договора может обеспечиваться безотзывной банковской гарантией, выданной банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1. Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, или внесением денежных средств, в размере обеспечения исполнения договора, предусмотренном документацией о закупке, на счет, указанный Заказчиком в документации о закупке. Способ обеспечения исполнения договора из указанных в настоящем пункте способов определяется участником закупки самостоятельно.

В соответствии с пунктом 32.2. Информационной карты Редукционной документации обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде:

1. безотзывной банковской гарантией выданной банком или иной кредитной организацией и соответствующей требованиям Редукционной документации;
2. внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Исходя из вышеизложенного, Заказчиком установлено требование об обеспечении исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантией выданной банком или иной кредитной организацией и соответствующей требованиям Редукционной документации или внесением денежных средств на указанный в Редукционной документации счет Заказчика.

Вместе с тем, согласно пункту 6.4. Проекта договора способом обеспечения обязательств Исполнителя является безотзывная банковская гарантия, выданная банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1. Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Исполнитель представляет Заказчику оригинал банковской гарантии в течение двадцати дней с момента заключения договора.

Однако, к вышеуказанному пункту Проекта договора имеется сноска (б) согласно которой: если Исполнитель предоставляет денежные средства Заказчику, то пункт 8.4. Проекта договора изложить в следующей редакции: «Способом обеспечения обязательств Исполнителя является внесение денежных средств на счет Заказчика. Исполнитель перечисляет денежные средства в размере, установленном пунктом 8.2 Проекта договора, на счет Заказчика, указанный в разделе 17 Проекта договора. Датой перечисления денежных средств является дата их зачисления на указанный счет. В случае ненадлежащего исполнения или неисполнения Исполнителем своих обязательств по договору, Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке удержать из указанных денежных средств неустойку в виде штрафа, пени, убытки или иные платежи, подлежащие уплате Заказчику в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору. В случае надлежащего исполнения Исполнителем своих обязательств по договору, Заказчик возвращает денежные средства Исполнителю по истечении срока, установленного пунктом 8.3 Проекта договора, и предъявления письменного требования Исполнителя о возврате денежных средств».

В ходе заседания Комиссии Заказчик пояснил, что при составлении Проекта договора произошла техническая ошибка и в вышеуказанной сноске был указан пункт 8.4. Проекта договора вместо пункта 6.4.

Следовательно, чтение пункта 6.4. Проекта договора должно происходить в совокупности со сноской (б).

Из чего следует, что в Проекте договора, как и в Положении о закупках и Редукционной документации, указаны два способа обеспечения договора.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом информационной открытости закупки.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона обоснованной в части довода относительно противоречия условий обеспечения договора, указанных в проекте договора, условиям, указанным в Положении о закупках и Редукционной документации, ввиду наличия технической ошибки в Проекте договора.

2. По мнению Заявителя, требования, установленные Редукционной документацией, относительно снижения цены, предложенной участником, который является субъектом упрощенной налоговой системы, создает необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки и нарушает принципы равноправия и справедливости.

Согласно пункту 9.1.23. Редукционной документации в случае если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, за исключением случаев закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

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

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 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).

Пунктом 13.1.7 Положения о закупках установлено, что участник закупки указывает в заявке предложение о цене договора с учетом НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, в том числе, если такой участник не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС.

Согласно подпункту 14.10.7 Положения о закупках, закупочная документация должна содержать порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей и расходов, которые поставщик (исполнитель, подрядчик) понесет в связи с выполнением обязательств по договору).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует, в том числе, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с пунктом 14.10.8 Положения о закупках в документации и о закупке указываются сведения о том, что если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

Заказчиком в Редукционной документации установлено, что начальная (максимальная) цена договора не превысит 4 508 068 (четыре миллиона пятьсот восемь тысяч шестьдесят восемь) рублей 58 копеек, включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации (пункт 8 Информационной карты Редукционной документации).

Согласно пункту 8.2 Информационной карты Редукционной документации, цена включает в себя: перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей и расходов, которые поставщик (исполнитель,

подрядчик) понесет в связи с выполнением обязательств по договору.

Комиссия отмечает, что из пункта 8.2. Информационной карты Редукционной документации также следует, что заявка на участие в Закупке должна содержать предложение о цене договора, включая НДС.

В случае если участник Редукциона в соответствии с законодательством Российской Федерации освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС.

Таким образом, Заказчиком в соответствии с Положением о закупках и Законом о закупках установлены единые для всех участников Редукциона требования по установленному порядку формирования предлагаемой цены договора.

При этом, Комиссия отмечает, что включение в Редукционную документацию условия о снижении цены договора на сумму налога на добавленную стоимость, в случае если победитель применяет иную систему налогообложения соответствует требованиям Положения о закупках, не противоречит принципам указанным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и не нарушает часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Обратного Заявителем не доказано, а Комиссией не установлено.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона необоснованной в части довода относительно установления положений в составе Редукционной документации, прямо противоречащих действующему законодательству.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона обоснованной в части довода относительно противоречия условий обеспечения договора, указанных в проекте договора, условиям, указанным в Положении о закупках и Редукционной документации. В остальной части признать жалобу необоснованной.
2. Признать в действия Заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, в связи с тем, что нарушение со стороны Заказчика не повлияло на результаты Редукциона.

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

