

РЕШЕНИЕ №173

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 цен на право заключить договор на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск - г. Биробиджан (извещение №31401606004), материалы дела № 8-01/309,

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 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». Заказчиком необоснованно выбран победитель закупки, 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 ценовое предложение

предпринимателя увеличено на 18%. Единственным критерием оценки заявок и определения победителя является цена договора, что отражено в документации. 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 16.10.2014 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении спорного запроса котировок, закупочная документация. Срок подачи заявок установлен до 21.10.2014, рассмотрение и оценка заявок 22.10.2014. Начальная (максимальная) цена закупки 300000,00 руб. с НДС. Срок оказания услуг до 05.11.2014.

Из протокола запроса котировок от 22.10.2014 № 31401606004-01 следует, что на участие в закупке поступили заявки ИП К. с ценовым предложением 240000,00 руб., ООО «Транс Гид» с ценовым предложением 290000,00 руб., ООО «Транспортная компания «ЯН» с ценовым предложением 283000,00 руб., ООО «Дальневосточные дороги» с ценовым предложением 280000,00 руб. При этом ценовое предложение предпринимателя увеличено на 18 %.

Заявка ООО «Транспортная компания «ЯН»» закупочной комиссией отклонена как несоответствующая требованиям документации. Основанием отказа в допуске к участию в запросе котировок общества послужило нарушение срока подачи котировочной заявки.

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 которой 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 заверченный 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 240000,00 руб. без учета НДС, поскольку он не является плательщиком этого налога. К заявке приложены копии налоговых деклараций по единому налогу на вмененный доход для вида экономической деятельности по ОКВЭД 60.24, к которому, согласно принятому и введенному постановлением Государственного комитета Российской Федерации по стандартизации и метрологии от 06.11.2001 № 454-ст ОКВЭДу, относится деятельность автомобильного грузового транспорта.

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

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.

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 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 цен на право заключить договор на предоставление услуг по перевозке грузов по маршруту г. Хабаровск - г. Биробиджан (извещение №31401606004) 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 ценового предложения ИП К. оценке коммерческого предложения ИП К. с учетом суммы налога НДС нарушающими пункт 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 № 90

06 ноября 2014 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, на основании своего решения от 06.11.2014 № 173 по делу № 8-01/309, 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 пункта 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 № 31401606004), с целью чего:

- отменить протокол запроса котировок от 22.10.2014 № 31401606004-01,
- повторно рассмотреть заявки на участие в указанном запросе котировок с учетом замечаний, изложенных в решении комиссии Хабаровского УФАС России от 06.11.2014 № 173 по делу № 8-01/309,
- 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.