

## РЕШЕНИЕ № 47

24 апреля 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю,

в присутствии представителей:

**ЗАО «Восток-Сервис-Амур»** - ... (доверенность от 24.04.2014), ... (доверенность от 24.03.2014 № 21),

**ЗАО «Дальтрансуголь»** - ... (доверенность от 10.12.2013 № 46), ... (доверенность от 16.12.2013 № 50),

рассмотрев жалобу ЗАО «Восток-Сервис-Амур» на действия ЗАО «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений на поставку летней спецодежды и средств индивидуальной защиты (извещение № 31401014185), материалы дела № 8-01/98,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ЗАО «Восток-Сервис-Амур» на действия ЗАО «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений на поставку летней спецодежды и средств индивидуальной защиты (извещение № 31401014185). Из жалобы общества следует, что заказчиком необоснованно сокращен срок подачи заявок на участие в закупке, на официальном сайте не размещена закупочная документация, совокупность установленных требований к товару указывает на конкретного производителя и не позволяет поставить эквивалентный товар.

Заказчик в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии с доводами жалобы не согласились, пояснив, что проводимая процедура закупки не является торгами, в связи с чем срок подачи заявок установлен исходя из Положения о закупках заказчика. Требования к товару отвечают потребностям заказчика и обеспечивают безопасность работы персонала на опасных производственных объектах. В установленный срок на сайте размещены извещение о проведении закупки и закупочная документация.

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 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.

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](http://www.zakupki.gov.ru) (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

ЗАО «Дальтрансуголь» 27.03.2014 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении запроса предложений на поставку летней спецодежды и средств индивидуальной защиты в соответствии со спецификацией по лотам №№ 1-5. Срок подачи заявок на участие в закупке установлен до 13.04.2014. Рассмотрение заявок и подведение итогов закупки назначены на 14.04.2014 и 17.04.2014 соответственно.

Подпунктом 5.1 пункта 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг ЗАО «Дальтрансуголь», утвержденного приказом исполнительного директора общества от 20.02.2014 № 104, к способам закупки общества отнесены закупка у единственного источника; запрос предложений; аукцион в электронной форме; конкурентные переговоры; многоэтапный тендер.

Порядок проведения запроса предложений установлен пунктом 5 Положения, в соответствии с которым, запрос предложений не является разновидностью торгов (подпункт 7.1). Извещение о проведении запроса предложений размещается не менее чем за семь дней до дня окончания подачи заявок на официальном сайте и сайте заказчика (подпункт 7.3).

Установленный срок информационного обеспечения закупки заказчиком соблюден, в связи с чем доводы жалобы в данной части комиссией признаются необоснованными.

Ссылка заявителя на часть 2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ не может быть принята во внимание, поскольку данной нормой установлен срок для размещения извещения о проведении конкурса либо аукциона, тогда как заказчиком проводилась процедура запроса предложений.

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в извещении о проведении закупки должен быть отражен предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг (пункт 3 части 9).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ непосредственно в закупочной документации должны быть отражены установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В извещении о проведении запроса предложений приведены требования заказчика к качественным и иным характеристикам товара, в том числе ссылки на определенные ГОСТы. Содержащийся в извещении объем информации соответствует предъявляемым частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ требованиям.

Поскольку по смыслу пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ закупаемые заказчиком товары, работы, услуги в их качественных, технических, ценовых и иных характеристиках прежде всего должны соответствовать потребностям заказчика и такая потребность Законом № 223-ФЗ не ограничена, доводы жалобы о необоснованности сформированного предмета закупки подлежат отклонению.

Также подлежит отклонению довод заявителя о том, что предмет закупки должен формироваться с учетом положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», так как данный закон не регулирует отношения, связанные с проводимой закупкой.

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 (часть 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Связывая возможность участника закупки обжаловать действия (бездействие) заказчика основаниями, установленными Законом № 223-ФЗ, установленный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции порядок рассмотрения жалоб не ограничивает проводимую антимонопольным органом проверку только указанными основаниями.

В соответствии с пунктом 1.3 извещения о проведении запроса предложений при оценке заявок применяются критерии: «общая стоимость» - 70%, «срок поставки» - 20%, «статус» - 10%. По лотам №№ 1-5 в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены без учета НДС.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная 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).

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 (часть 5 статьи 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.

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).

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.

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.

Применение при оценке заявок вычета суммы НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками данного налога, может привести к созданию им преимущественных условий в сравнении с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, созданию неравных условий, ограничению конкуренции, что недопустимо с позиции пункта 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Доводы общества о нарушении заказчиком установленных статьей 17 Закона о защите конкуренции запретов будут рассмотрены по правилам главы 9 данного закона.

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).

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

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ЗАО «Восток-Сервис-Амур» на действия ЗАО «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений на поставку летней спецодежды и средств индивидуальной защиты (извещение № 31401014185) необоснованной.
2. Признать действия ЗАО «Дальтрансуголь», выразившиеся в установлении в извещении о проведении указанного запроса предложений по лотам №№ 1-5 порядка сравнения ценовых предложений участников, являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, без учета НДС нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ЗАО «Дальтрансуголь» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 28**

24 апреля 2014 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, на основании своего решения от 24.04.2014 № 47 по делу № 8-01/98, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ЗАО «Дальтрансголь» **в срок до 12 мая 2014 года** совершить действия, направленные на устранение нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении запроса предложений на поставку летней спецодежды и средств индивидуальной защиты (извещение № 31401014185), с целью чего при проведении закупок исключить случаи сравнения ценовых предложений участников, являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, без учета НДС.

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.