

РЕШЕНИЕ

по делу №7-11/144 (027/10/18.1-1567/2022)

24.11.2022

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей от:

- ООО «Ремстроймонтаж» - Е.А. Сидоров по доверенности от 22.11.2022 №37;

- ОАО «РЖД» - Д.А. Татаринцов по доверенности 27.08.2020 №ДВОСТ НЮ-86/Д; А.Г. Гусев по доверенности от 21.04.2022 №ДВОСТ НЮ-73/Д; Н.В. Лямин по доверенности от 19.08.2021 № ЦДЗС-24/Д,

рассмотрев жалобу ООО «Ремстроймонтаж», материалы дела №7-11/144 (027/10/18.1-1567/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Ремстроймонтаж» на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2925/ЗКТЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания управления дороги, расположенного по адресу г. Хабаровск, ул. Муравьева Амурского, д. 20.

Как следует из жалобы, в котировочной документации отсутствует требование о предоставлении лицензии на сохранение объектов культурного наследия, ООО «Ремстроймонтаж» несогласно с отклонением его заявки в связи с несоответствием ценового предложения требованиям извещения о проведении запроса котировок.

Представители ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 22.11.2022 №15/ДВОСТ РЦОЗ (вх. от 22.11.2022 №25144/22), согласно которому доводы, изложенные в жалобе необоснованные, дополнительно указав на факт обжалования положений документации за пределами окончания срока подачи заявок. На основании вышеизложенного, просили оставить жалобу ООО «Ремстроймонтаж» без рассмотрения, а в случае рассмотрения признать необоснованной.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является 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 о закупках).

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.

В силу части 5 статьи 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 и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного приказом советом директоров от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте www.compan.yzd.ru в разделе «Закупки и торги».

Перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусматривается в документации о конкурентной закупке. В

документации о конкурентной закупке могут быть включены и иные требования к участникам, не перечисленные в пунктах 199 - 201 настоящего Положения. Включение таких требований допускается при наличии у заказчика соответствующего обоснования (пункт 202 Положения о закупке).

Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки (пункт 203 Положения о закупке).

Запрос котировок – форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора (подпункт 8 пункта 12 Положения о закупке).

Заказчик рассматривает котировочные заявки на предмет соответствия их требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок, и сопоставляет предложения по цене договора (цене лота) (пункт 366 Положения о закупке).

Заказчик отклоняет котировочные заявки в случае:

- 1) несоответствия котировочной заявки требованиям, указанным в запросе котировок;
- 2) при предложении в котировочной заявке цены товаров, работ, услуг выше начальной (максимальной) цены договора (цены лота);
- 3) непредставления участником разъяснений положений котировочной заявки (в случае наличия требования заказчика).

Отклонение котировочных заявок по иным основаниям не допускается (пункт 368 Положения о закупке).

Согласно п. 72 Положения о закупке условиями закупки может быть предусмотрено, что при проведении оценки и сопоставлении заявок комиссия производит оценку по цене, предложенной участниками, но без учета НДС (и иных видов налогов).

Согласно п. 73 Положения о закупке, в случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) указывается с учетом НДС, стоимость договора, заключаемого с участником, в том числе с победителем, не являющимся плательщиком НДС, определяется без учета НДС, но с учетом применяемой таким участником системы налогообложения.

Подпунктами 5, 7 пункта 243 Положения о закупке установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения:

- сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора (пп. 5);

- обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги (включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) (пп. 7).

В соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 г. № 301 «Об основаниях неразмещения в Единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» Заказчик не осуществляет размещение в Единой информационной системе в сфере закупок сведений о закупке товаров, работ, услуг

(далее - ЕИС) информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор по результатам закупки.

18.10.2022 на сайте www.companu.rzd.ru в разделе «Закупки и торги» и на сайте www.rts-tender.ru опубликовано извещение о проведении запроса котировок.

Начальная (максимальная) цена договора по лоту №1 - 5 494 114, 00 руб. без учета НДС 6 592 936, 80 руб. с учетом НДС); №2 - 4 070 445, 00 руб. без учета НДС 4 884 534, 00 руб. с учетом НДС); №3 - 5 450 414, 00 руб. без учета НДС 6 540 496, 80 руб. с учетом НДС). Срок подачи заявок – с 18.10.2022 по 31.10.2022. Дата подведения итогов – 07.11.2022.

Согласно п. 3.6.5 Котировочной документации участник запроса котировок не допускается к участию в запросе котировок в случаях, установленных приложением № 1 к извещению, в том числе следующих случаях:

- 3.6.5.9 несоответствия ценового предложения требованиям извещения о проведении запроса котировок, в том числе:

предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена), в том числе предложение о цене за единицу товара, выполняемых работ, оказываемых услуг превышает начальную (максимальную) цену за единицу (если такая цена за единицу установлена в извещении о проведении запроса котировок).

Согласно п. 3.19.10 Котировочной документации участник запроса котировок, с которым заключается договор, в случаях, установленных приложением к извещению о проведении запроса котировок, обязан заключить договор на условиях извещения о проведении запроса котировок, котировочной заявки и своего технического и ценового предложения. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Согласно протоколу о подведении итогов запроса котировок от 07.11.2022 №52 по лоту № 1 подано 4 заявки, по лоту № 2 подано 4 заявки; по лоту №3 подано 4 заявки, заявки участника ООО «Ремстроймонтаж» № 1 (по лоту №1), № 2 (по лоту №2), №1 (по лоту №3) – отклонены котировочной комиссией на основании пункта 3.6.5.9 приложения к извещению о проведении запроса котировок в связи с несоответствием ценового предложения требованиям приложения к извещению о проведении запроса котировок, предусмотренным пунктом 9 извещения о проведении запроса котировок, а именно: предложения о цене лота вышеуказанных участников превышает начальную (максимальную) цену лота.

1. Довод ООО «Ремстроймонтаж» об отсутствии в котировочной документации требования о предоставлении лицензии на сохранение объектов культурного наследия, подлежит оставлению без рассмотрения Комиссией Хабаровского УФАС России в силу следующего.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в закупке, либо лицом, не подавшим заявку на участие в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении

закупки либо порядок подачи заявок на участие.

В соответствии с извещением №2925/ЗКТЭ-ДВОСТ/22, размещенным на сайте www.companu.rzd.ru в разделе «Закупки и торги» и на сайте www.rts-tender.ru, дата окончания срока подачи заявок – 31.10.2022 02:00.

Заявитель направил жалобу на действия Заказчика – 16.11.2022 (нарочно). Жалоба зарегистрирована антимонопольным органом – 16.11.2022 вх. №24774/22.

Как следует, из жалобы заявитель не согласен с отсутствием требования о предоставлении лицензии на сохранение объектов культурного наследия, таким образом, заявителем обжалуются положения котировочной документации.

Из вышеизложенного следует, что доводы жалобы фактически сводятся на оспаривание положений котировочной документации.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена заказчиком на 31.10.2022 (02:00), Хабаровское УФАС России отмечает, что оспариваемые Заявителем положения котировочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 31.10.2022.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений документации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Хабаровское УФАС России приходит к выводу, что у ООО «Ремстроймонтаж» отсутствуют правовые основания для оспаривания положений котировочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

В связи с чем Хабаровским УФАС России принято решение об оставлении жалобы, в части оспаривания положений закупочной документации, без рассмотрения.

2. Рассмотрев довод ООО «Ремстроймонтаж» о необоснованном отклонении заявки, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующему выводу.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3

часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Из положений главы 21 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) следует, что налог на добавленную стоимость представляет собой изъятие в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между суммами налога, полученного исходя из стоимости реализованных товаров (услуг), и суммами налога, уплаченного поставщику за данные товары (услуги).

Согласно пункту 1 статьи 143 НК РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения признаются следующие операции:

1) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В целях настоящей главы передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

2) передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

3) выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления;

4) ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией.

В силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено данной статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 Кодекса, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения в них налога.

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4, 5 и 5.1 статьи 161 настоящего 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.

Согласно статье 346.11 НК РФ индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на

добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 Кодекса.

Законом о защите конкуренции и Законом о закупках установлены принципы, устанавливающие равные условия для всех участников закупки. В свою очередь, ранжирование участников торгов по применяемой ими системе налогообложения является неправомерным, так как не находится в сфере гражданско-правовых отношений, а относится к публичной сфере деятельности.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Системное толкование приведенных положений законодательства о закупках позволяет прийти к выводу о том, что при формулировании условий конкурсной документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может, привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данные требования законодательства согласуются с тем, что предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют 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 в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Аналогичные выводы содержатся в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021.

Как разъяснено в письме ФАС России от 22.08.2018 №АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)» при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

Как следует из положений извещения о закупке, документации о закупке, заказчиком определена начальная (максимальная) цена договора, составляющая следующие значения:

по лоту №1 6 592 936, 80 руб.

по лоту №2 4 884 534, 00 руб.

по лоту №3 6 540 496, 80 руб.

Дополнительно заказчиком определено, что указанная цена содержит НДС.

Помимо этого, заказчиком указано, что начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет следующие значения:

по лоту №1 - 5 494 114, 00 руб. без учета НДС

по лоту №2 - 4 070 445, 00 руб. без учета НДС;

по лоту №3 - 5 450 414, 00 руб. без учета НДС.

Как следует из материалов дела, участником закупки – ООО «Ремстроймонтаж» поданы заявки на участие в закупке, содержащие ценовые предложения:

по лоту №1 – 6 494 042, 75 рублей;

по лоту №2 – 4 811 266 рублей;

по лоту №3 – 6 442 389,35 рублей.

Усмотрев из содержания заявки участника закупки факт применения ООО «Ремстроймонтаж» упрощенной системы налогообложения, закупочной комиссией принято решение об отклонении заявки участника закупки, как превысившей предельную цену договора для участников, не применяющих НДС.

Вместе с тем, участником закупки подано ценовое предложение в пределах начальной (максимальной) цены договора, определенной заказчиком, в связи с чем оснований для отклонения заявки по мотиву превышения начальной (максимальной) цены не имелось.

Доводы заказчика об отсутствии оснований для участника закупки подавать ценовые предложения в соответствии с ценами, установленными для хозяйствующих субъектов, применяющих налог на добавленную стоимость, подлежат отклонению, поскольку заказчик обязан установить одно значение цены для всех участников закупки.

При этом факт указания учета налога на добавленную стоимость в сформированной начальной (максимальной) цене договора не свидетельствует о наличии оснований осуществлять вычет в размере такого налога из ценового предложения участника, либо отклонять заявку в случае несовершения участником закупки такого вычета самостоятельно.

Иной подход к рассмотрению и оценке заявок фактически приводит к выплате дополнительных денежных средств в размере налога на добавленную стоимость участникам закупок, осуществляющим деятельность с применением такого налога, в отличие от участников закупок, осуществляющих деятельность с применением упрощенной системы налогообложения, а также необъективному рассмотрению и оценке заявок участников торгов.

Следовательно, с учетом факта подачи ООО «Ремстроймонтаж» заявки, содержащей ценовое предложение в пределах начальной (максимальной) цены договора, однако без совершения участником закупки вычета налога на добавленную стоимость, закупочная комиссия ОАО

«РЖД» не имела оснований для отклонения заявки участника торгов.

На основании изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в части отклонения заявки участника ООО «Ремстроймонтаж» в связи с несоответствием ценового предложения участника, неявляющегося плательщиком НДС.

В действиях заказчика устанавливается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из материалов дела, Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу ООО «Ремстроймонтаж» на действия ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок обоснованной.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «РЖД» предписания об устранении выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ремстроймонтаж» на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2925/ЗКТЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания управления дороги, расположенного по адресу г. Хабаровск, ул. Муравьева Амурского, д. 20 - **обоснованной** в части довода жалобы о неправомерном отклонении заявки участника закупки.

2. Признать действия ОАО «РЖД» при проведении указанной закупки нарушающими п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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