

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т-32/2012

25.10.2012

г. Благовещенск

(решение в полном объеме изготовлено 31.10.2012)

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), рассмотрев жалобу № Т-32/2012,

### УСТАНОВИЛА:

18.10.2012 в Амурское УФАС России поступила жалоба ИП Остапенко Анны Анатольевны на действия организатора торгов – Благовещенское отделение № 8636 ОАО «Сбербанк России» при проведении открытого аукциона в электронной форме по выбору организации на предоставление услуг по уборке помещений и прилегающих территорий в подразделениях Благовещенского отделения № 8636 для нужд Дальневосточного банка ОАО «Сбербанк России», объявленного извещением от 24.08.2012 на официальном сайте Сбербанка <http://zakupki.sbrf.sberbank-ast.ru> в сети «Интернет», выразившиеся, по мнению заявителя, в отказе от заключения контракта без выделения налога на добавленную стоимость (далее- НДС), а также в установлении неправомерного требования в документации о необходимости указания участниками, независимо от применяемой системы налогообложения, ценовых предложений с учетом НДС.

По мнению заявителя, организатор торгов отказывается подписывать контракт по результатам проведенных торгов без выделения НДС и предлагает подписать контракт по цене, уменьшенной на сумму налога на добавленную стоимость. Так как ИП Остапенко А.А. не является плательщиком НДС, а находится на упрощенной системе налогообложения, данное предложение организатора торгов является неправомерным.

Представитель организатора торгов с доводами заявителя не согласилась, пояснила, что в документации об аукционе была указана начальная цена в сумме 22 601 702,94 рублей, включая НДС. Согласно п.2.2. аукционной документации начальные цены и ценовые предложения участников, сделанные в ходе торгов, указываются с учетом НДС. В закупочной процедуре в электронной форме приняло участие 3 компании. 27 сентября 2012 года торги завершились, 28 сентября 2012 года подведены итоги аукциона.

Согласно краткой формы сопроводительного письма по итогам проведения закупочной процедуры в электронной форме (исх. № 6452 от 28.09.2012) лучшим ценовым предложением признано предложение ИП Остапенко А.А. Предложенная ею сумма в размере 19 062 945,00 рублей признана итоговой суммой закупочной процедуры.

Организатор торгов заявляет о том, что ИП Остапенко А.А. не было отказано в заключении договора. Поскольку ИП Остапенко А.А. является лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, не уплачивает НДС, у Банка возник вопрос, о законности/незаконности участия ИП Остапенко А.А. в торгах и

соответственно, возможности/невозможности признания торгов незаконными.

С целью необходимости разъяснений по возникшим вопросам до заключения договора с победителем торгов Благовещенским отделением № 8636 ОАО «Сбербанк России» Банком проводилось согласование с Дальневосточным банком ОАО «Сбербанк России» и юридическим подразделением.

На текущий момент, возникшие вопросы разъяснены. Банк готов заключить с победителем торгов ИП Остапенко А.А. договор на оказание услуг по уборке собственных и арендованных помещений Благовещенского отделения № 8636 ОАО «Сбербанк России» и прилегающих территорий на условиях, предложенных в Приложении №4 к аукционной документации и предложенной победителем сумме 19 062 945,94 рублей (с учетом НДС).

Представитель просит признать жалобу необоснованной, также ею сообщено, что договор по указанному аукциону еще не заключен и находится на стадии согласования.

Заслушав представителей сторон, приняв во внимание их письменные и устные доводы, рассмотрев материалы дела, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее:

С 1 января 2012 года вступил в силу (за исключением отдельных положений) Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон N 223-ФЗ). Этот закон установил общие принципы закупки товаров, работ, услуг определенными категориями юридических лиц (далее - заказчики) и основные требования к ней.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона N 223-ФЗ положения названного закона распространяются, в том числе и на хозяйственные общества, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности превышает 50 процентов.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Нормами [ч. 2 ст. 2](#) Закона N 223-ФЗ установлено, что 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 указанными нормами Федерального закона N 223-ФЗ, Постановлением Правления ОАО «Сбербанк России» (протокол от 07.11.2011 № 432 §10а) и Постановлением наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» (протокол от 05.12.2011 № 113 §6а) утверждено положение о закупках ОАО

«Сбербанк России» от 05.12.2011 № 2348.

В соответствии с разделом 6 аукционной документации для участия в аукционе участник должен пройти регистрацию на сайте Электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» в соответствии с Регламентом работы данной площадки. Любой Участник может подать только одну аукционную заявку в отношении предмета аукциона. Заявки подаются средствами Электронной площадки через личный кабинет Участника на электронной площадке. Проведение аукциона осуществляется в соответствии с Регламентом торгов, размещенном на сайте Электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее- Регламент).

Согласно Регламента проведения электронного аукциона, размещенного на сайте Электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» коды доступа на участие в электронном аукционе компании-участники присваивают себе самостоятельно на сайте <http://utp.sberbank-ast.ru> в Торговой секции Заказчика. Время проведения процедуры электронного аукциона 27 сентября 2012 года с 09.00 до 10.00 часов (по московскому времени) с продлениями.

24.08.2012 на официальном сайте Сбербанка <http://zakupki.sbrf.sberbank-ast.ru> Благовещенским отделением № 8636 ОАО «Сбербанк России» извещением № 3148 был объявлен электронный аукцион по выбору организации на предоставление услуг по уборке собственных и арендованных помещений Благовещенского отделения № 8636 ОАО «Сбербанк России» и прилегающих территорий, расположенных в г. Благовещенске по адресам, указанным в приложении. Там же размещена аукционная документация и проект контракта.

Начальная цена контракта согласно извещению о закупке указана в размере 22 601 702 рублей.

Согласно п.2.2. аукционной документации начальные цены и ценовые предложения участников, сделанные в ходе торгов, указываются с учетом НДС.

27 сентября 2012 года торги завершились, 28 сентября 2012 года подведены итоги аукциона.

Согласно протокола заседания конкурсной комиссии по закупке товаров, выполнению работ, оказанию услуг от 04.10.2012 № 25 в торгах по выбору организации на предоставление услуг по уборке собственных и арендованных помещений Благовещенского отделения № 8636 ОАО «Сбербанк России» и прилегающих территорий приняло участие 4 участника – ООО «Амазон», ООО «КлинОК», ИП Остапенко А.А. ООО «Стражи порядка». По результатам электронного аукциона победителем признана ИП Остапенко А.А. с ценовым предложением 19 062 945 рублей.

В соответствии с п.2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч.5 указанной статьи Федерального закона 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.

Согласно ч. 6 ст. 3 Федерального 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.

Аналогичные положения закона содержатся в абз. п.1.2, п. 4.2.1 Положения о закупке.

В соответствии с п.12 Регламента проведения электронного аукциона цены участников указываются за единицу измерения продукции или услуги, включая все налоги и сборы, а также все расходы, указанные в аукционной документации. Фиксированная цена изменению не подлежит.

В соответствии с пп. «а» пункта 9.3. 2 Положения о закупке заявка на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника на заключение договора на условиях, изложенных в документации, с ценой договора, предложенной участником в ходе торгов.

Исходя из указанных положений, контракт с победителем аукциона заключается на условиях, изложенных в аукционной документации, с ценой договора, предложенной участником в ходе торгов. Возможности заключения контракта по какой-либо иной цене, в том числе, в связи с применением победителем той или иной системы налогообложения, не предусмотрено.

На основании заявления от 02.10.2006 ИП Остапенко А.А. перешла на упрощенную систему налогообложения.

Согласно ст. 346.11 НК РФ применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает замену уплаты ряда налогов, в том числе НДС, уплатой единого налога, исчисляемого по результатам хозяйственной деятельности организаций за налоговый период.

Таким образом, контракт не только заключается по цене, предложенной победителем, но и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов, вне зависимости от применяемой победителем системы налогообложения.

Следовательно, исполнитель по контракту не может быть принужден к заключению контракта по цене, уменьшенной на сумму НДС, либо подписанию дополнительного

соглашения о заключении контракта на сумму, уменьшенную на размер налога на добавленную стоимость.

В соответствии п.7 ч. 10 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Таким образом, из анализа указанных положений вытекает, что документация об аукционе может указывать только на необходимость включения в цену уплачиваемых налогов и обязательных платежей, но обязанность их уплаты по конкретным видам определяется налоговым законодательством.

Соответственно, организатор торгов не должен ограничивать конкуренцию среди участников торгов посредством установления требования об указании цен участниками торгов и заключения с ними договоров по цене контракта с учетом НДС, исключая возможность участия в торгах лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, либо не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость.

Следовательно, п.2.2 документации об аукционе, содержащий требование об указании ценовых предложений с учетом НДС, противоречит указанным нормам, а доводы заявителя в данной части являются обоснованными.

В соответствии с п.20 Регламента заключение договора по итогам проведения электронного аукциона осуществляется в сроки и в порядке, указанном в аукционной документации.

Согласно п.15.10 Положения о закупке заключение договора по итогам закупочной процедуры осуществляется в сроки и в порядке, указанном в документации.

В нарушение п.20 Регламента и п.15.10 Положения о закупке в документации отсутствуют сведения о порядке и сроках заключения договора по итогам проведения электронного аукциона.

Доводы ИП Остапенко А.А. об отказе организатора торгов от заключения договора не нашли документального подтверждения – в материалах дела отсутствуют доказательства о действии (бездействии) организатора торгов, свидетельствующие об отказе от заключения договора по итогам аукциона.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев ИП Остапенко Анны Анатольевны на действия организатора торгов – Благовещенское отделение № 8636 ОАО «Сбербанк России», руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приняла

#### РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ИП Остапенко Анны Анатольевны на действия организатора торгов – Благовещенское отделение № 8636 ОАО «Сбербанк России» обоснованной в части установления требований к участникам, не предусмотренных действующим законодательством и ограничивающих конкуренцию;

2. Признать организатора торгов нарушившим п.20 Регламента и п.15.10 Положения о закупке, п.7 ч. 10 ст.4; ч.1 ст. 2, п.2 ч.1, ч.5, ч.6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, в части отсутствия в аукционной документации порядка и сроков заключения договора по итогам аукциона, в части установления требований к участникам, не предусмотренных действующим законодательством и ограничивающих конкуренцию;

3. Выдать организатору торгов предписание об устранении нарушений.

Решение может быть обжаловано в суд, Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.