

Заключение № 05-04.1/8-19 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном поставщике

23.05.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 15.05.2019 № 4780) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Транспортная компания «СибДор» (ИНН 5501245459) (далее – ООО «ТК «СибДор», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя МП г. Омска «Тепловая компания» - <...> (доверенность от 09.01.2019 № 10-ИП/04, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя ООО «ТК «СибДор» - <...> (доверенность № б/н от 12.02.2017, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 15.05.2019 поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «ТК «СибДор» (ИНН 5501245459) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих о об уклонении ООО «ТК «СибДор» от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, размещенной в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – ЕИС), МП г. Омска «Тепловая компания» провело аукцион в электронной форме на выполнение работ по восстановлению благоустройства территорий после ремонта тепловых сетей (извещение № 31907588360 размещено в ЕИС 28.02.2019) (далее – Аукцион, Закупка) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания» (далее – Положение о закупках), а также документации об аукционе в электронной форме на выполнение работ по восстановлению благоустройства территорий после ремонта тепловых сетей, утвержденной председателем комиссии по осуществлению закупок (далее – Документация).

Согласно протоколу № ППИА 053/19 подведения итогов аукциона в электронной форме от 26.03.2019 (размещен в ЕИС 26.03.2019) по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе на основании части 11.1 статьи 27 Положения о закупках принято решение признать победителем Аукциона ООО «Сибирский Строитель». ООО «ТК «СибДор» признано претендентом № 2.

В соответствии с протоколом № ППУ 053/19 признания участника уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме от 11.04.2019 ООО «Сибирский Строитель» признан уклонившимся от заключения договора по результатам Аукциона на основании части 11 статьи 16 Положения о закупках.

Руководствуясь частью 13 статьи 16 Положения о закупках МП г. Омска «Тепловая компания» решила заключить договор с участником Закупки ООО «ТК «СибДор», заявке которого присвоен № 2. Заказчик 25.04.2019 направил проект договора в адрес Общества.

В установленные сроки МП г. Омска «Тепловая компания» подписанные со стороны ООО «ТК «СибДор» проект договора не получила, руководствуясь частью 17 статьи 16 Положения о закупках направила сведения об Обществе в Омское УФАС России.

На основании изложенного МП г. Омска «Тепловая компания» просит внести сведения об ООО «ТК «СибДор» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. На заседании Комиссии 23.05.2019 представитель ООО «ТК «СибДор» с доводами МП г. Омска «Тепловая компания» не согласился, высказался согласно возражению, отметив следующее.

При подаче заявки на участие в Аукционе, Общество изучило Документацию и Положение о закупках. Однако вышеперечисленные документы не содержали указаний, что в случае применения участником иной системы налогообложения цена договора будет снижена на сумму НДС.

Кроме того, пунктом 2.1 проекта договора (раздел 3 Документации) установлена формулировка: «Цена договора составляет __ () рублей, НДС __», которая позволила сделать вывод ООО «ТК «СибДор», что НДС установлен в размере 0%.

Также, пунктом 2.5 проекта договора (раздел 3 Документации) предусмотрено, что сумма, подлежащая уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, **подлежит уменьшению на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.**

Часть 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации закрепляет, что организации, применяющие упрощенную систему

налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

Общество не могло подписать договор по результатам Аукциона, поскольку защищало свои экономические интересы (в случае подписания договора подверглось бы двойному налогообложению по ставке 20% и 6%).

ООО «ТК «СибДор» предприняло все усилия, направленные на заключение договора, а именно вело переписку с Заказчиком на электронной площадке «РТС – тендер», направило протокол разногласий.

Таким образом, Общество предприняло все меры для заключения с Заказчиком договора по результатам Аукциона.

На основании изложенного, ООО «ТК «СибДор» просит не включать сведения в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 15.05.2019 от МП г. Омска «Тепловая компания» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-8 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке				
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКД
ООО «ТК «СибДор»	Россия	644085, г. Омск	Ул. Мира, д. 185, к. 2	5501245459	26.03.2019	-	ППИА 053/19 подведения итогов аукциона в электронной форме от 26.03.2019	Выполнение работ по восстановлению и благоустройству территории после ремонта тепловых сетей	42.11

В соответствии частями 1-3 статьи 5 Закона о закупках ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно Правилам направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211, правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Положения о закупках по результатам конкурентной закупки договор заключается с победителем закупки, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником данной закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно части 2 статьи 16 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара),

указанных в заявке.

В соответствии с частью 3 статьи 16 Положения о закупках и пунктом 6.4.1 Документации в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в единой информационной системе проекта договора победитель закупки подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий.

Согласно части 4 статьи 16 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в единой информационной системе проекта договора победитель закупки, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 16 Положения о закупках, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 16 Положения о закупках в течение 3 рабочих дней с даты размещения победителем закупки на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 16 Положения о закупках протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект договора либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя закупки.

В силу части 7 статьи 16 Положения о закупках в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора Заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы договор, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно части 11 статьи 16 Положения о закупках и пункту 6.4.5 Документации победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей (пунктом), он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 16 Положения о закупках (пунктом 6.4.2 Приложения к извещению).

В соответствии с частью 13 статьи 16 Положения о закупках и пункту 6.4.6 Документации в случае, если победитель закупки признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с участником такой закупки, заявке которого присвоен второй номер <...> Этот участник признается победителем такой закупки, и в проект договора, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, Заказчиком включаются условия исполнения данного договора, предложенные этим участником.

В силу части 17 статьи 16 Положения о закупках и пункта 6.4.9 Документации сведения об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, направляются в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков согласно Постановлению Правительства от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При рассмотрении дела № 05-04.1/8-19 РНП Комиссия Омского УФАС России установила, что ООО «ТК «СибДор» подало заявку на участие в Аукционе, в ходе проведения которого предложило стоимость исполнения договора в размере 5 072 995, 34.

В соответствии с протоколом № ППИА 053/19 подведения итогов аукциона в электронной форме от 26.03.2019 (далее – Итоговый протокол) ООО «Сибирский Строитель» признано победителем Аукциона, с предложенной суммой исполнения договора 4 805 995, 58. ООО «ТК «СибДор» присвоено второе место, с предложенной суммой исполнения договора – 5 072 995, 34.

МП г. Омска «Тепловая компания» Итоговый протокол разместило в ЕИС 26.03.2019 и 29.03.2019 разместило на электронной площадке проект договора на выполнение работ по восстановлению благоустройства территорий после ремонта тепловых сетей.

В установленный Положением о закупках и Документацией срок (10.04.2019) со стороны ООО «Сибирский Строитель» подписанный усиленной электронной подписью проект договора на электронную площадку не поступил.

МП г. Омска «Тепловая компания» на основании части 11 статьи 16 Положения о закупках признало ООО «Сибирский Строитель» уклонившимся от заключения договора (протокол № ППУ 053/19 признания участника уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме от 11.04.2019) и направило в Омское УФАС сведения о победителе Закупки.

Руководствуясь частью 13 статьи 16 Положения о закупках Заказчик признал ООО «ТК «СибДор» победителем Аукциона и 25.04.2019 направил в его адрес проект договора. Вместе с тем, в установленные Положением о закупках и Документацией сроки (30.04.2019) Заказчику на электронной площадке подписанный Обществом договор не поступил.

В материалы дела № 05-04.1/8-19 РНП МП г. Омска «Тепловая компания» представлен протокол разногласий к договору № 9338/19/19 от 22.04.2019, согласно которому ООО «ТК «СибДор» выразило несогласие с двумя пунктами проекта договора и предложило их изменить:

№ пункта Договора	Редакция ООО «ТК «СибДор»	Редакция МП г. Омска «Тепловая компания»
2.1	Цена договора составляет 5 072 995 (пять миллионов семьдесят две тысячи девятьсот девяносто пять рублей) 34 (тридцать четыре) копейки, НДС 00 рублей, 00 копеек.	Цена договора составляет 5 072 995 (пять миллионов семьдесят две тысячи девятьсот девяносто пять рублей) 34 (тридцать четыре) копейки, НДС 845 499 рублей, 22 копейки.
2.7	Оплата выполненных работ	Оплата выполненных работ

<p>производится заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика или иным, согласованным сторонами способом, в течение 30 дней с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ (форма № КС-3), на основании выставленного подрядчиком счета.</p>	<p>производится заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика или иным, согласованным сторонами способом, в течение 30 дней с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ (форма № КС-3), на основании выставленного счета-фактуры (счета).</p>
---	---

Заказчиком в адрес Общества был направлен ответ на протокол разногласий к договору № 9338/19/19 от 22.04.2019 (исх. № 2370-ИП/04 от 25.04.2019) об отказе принятия указанного протокола, внесения изменений.

На заседании 23.05.2019 Комиссией Омского УФАС России проанализирована представленная МП г. Омска «Тепловая компания» копия проекта договора № 9338/19/19 на выполнение подрядных работ (далее – Проект договора). Согласно вышеуказанному проекту договора Заказчик в пункте 2.1 установил, что *цена договора составляет 5 072 995 рублей 34 копейки, НДС 845 499 рублей 22 копейки.*

В соответствии с частью 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

Согласно частям 1 и 3 статьи 36 Положения о закупках договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о закупках.

Цена договора является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, в случае если иное не указано в документации о закупке и (или) договоре. Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной договором.

В соответствии с пунктом 5.8 Документации победителем в аукционе признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и который предложил наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину («шаг аукциона»).

Согласно пункту 2.3 проекта договора (раздела 3 Документации) цена работ включает стоимость выполняемых работ, стоимость товаров, используемых при выполнении работ, с учетом расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, связанных с исполнением договора.

Таким образом, поскольку победитель Закупки - ООО «ТК «СибДор» не является плательщиком налога на добавленную стоимость, его предложение по цене с учетом или без учета НДС одинаково и равно 5 072 995, 34.

Действие Заказчика, выразившееся в виде включения в стоимость договора НДС, является неправомерным и договор по результатам Закупки должен был быть заключен по цене, предложенной победителем закупки вне зависимости от применения системы налогообложения.

Таким образом, хронология вышеуказанных обстоятельств свидетельствует, что ООО «ТК «СибДор», являясь победителем Аукциона, процедуру заключения договора, предусмотренную Заказчиком в Документации и Положении о закупках не нарушило, направило в адрес МП г. Омска «Тепловая компания» протокол разногласий. Уклонения Общества от заключения договора с Заказчиком Комиссия Омского УФАС не установила.

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении ООО «ТК «СибДор» (ИНН 5501245459), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Омского УФАС России с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения МП г. Омска «Тепловая компания»

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Транспортная компания «СибДор» ИНН 5501245459, ОГРН 1125543059443, Юридический адрес: 644085, Омская область, г. Омск, проспект Мира, дом 185 корпус 2) - победителя аукциона в электронной форме на выполнение работ по восстановлению благоустройства территорий после ремонта тепловых сетей (извещение № 31907588360 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.