

## РЕШЕНИЕ

3 ноября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председатель  
Комиссии: <...> – руководитель Челябинского УФАС России;

<...> – начальник отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: <...> — ведущий специалист - эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу № 77-03-18.1/2016 ИП Кузьменко на действия Управления федеральной почтовой связи Челябинской области – филиала федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее – Челябинский филиал ФГУП «Почта России», Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме «Выполнение работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта» № SBR035-1609060038, в присутствии представителя Челябинского филиала ФГУП «Почта России»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступила жалоба ИП Кузьменко Ю.А. на действия Челябинского филиала ФГУП «Почта России» при проведении открытого редукциона в электронной форме на право «Выполнение работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта» № SBR035-1609060038.

*В жалобе указано следующее.*

06.09.2016 Заказчиком на электронной площадке ЗАО «Сбербанк –АСТ» размещено извещение о закупке и закупочная документация на право выполнения работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта.

ИП Кузьменко Ю.А. была подана заявка на участие в закупке, по итогам проведения закупки, закупочная комиссия признала редукцион несостоявшимся по причине подачи только одной заявки на участие в закупке (ИП Кузьменко Ю.А.). Учитывая, что заявка ИП Кузьменко Ю.А. соответствовала требованиям закупочной документации, на основании пунктов 8.4.2, 9.1.23 документации закупочная комиссия приняла решение заключить договор с ИП Кузьменко Ю.А. по цене уменьшенной на сумму НДС, поскольку данный участник закупки не является плательщиком НДС.

Податель жалобы указывает, что в соответствии с положениями закупочной документации заключение договора с участником редукциона, признанного несостоявшимся осуществляется в соответствии с пунктами 9.1.3-9.1.14, 9.1.17, 9.1.18, 9.1.21, 9.1.24, 9.1.24 закупочной документации, при этом в данном перечне отсутствует пункт 9.1.23, согласно которому договор с участником не являющимся плательщиком НДС или с участником, освобожденным от уплаты НДС заключается по цене, уменьшенной на сумму НДС.

Податель жалобы считает действия закупочной комиссии по уменьшению цены договора на суму НДС незаконными и необоснованными, противоречащими требованиям закупочной документации.

Челябинский филиал ФГУП «Почта России» пояснил, что отсутствие пункта 9.1.23 в перечне пунктов, регулирующих заключение договора в случае признания закупки несостоявшейся является технической ошибкой и снижение цены договора на сумму НДС в случае если победитель не является плательщиком НДС предусмотрено требованиями закупочной документации.

*Изучив материалы по жалобе, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что жалоба ИП Кузьменко Ю.А. является необоснованной.*

06.09.2016 Заказчиком на электронной площадке ЗАО «Сбербанк –АСТ» размещены извещение о закупке и закупочная документация на право выполнения работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта, начальная (максимальная) цена договора составляет 434 730, 22 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

Пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках предусмотрено, что данный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и в силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 13.1.7 Положения о закупке содержание заявки на участие в закупке определяется в зависимости от способа проведения закупки. Заявка на участие в закупке может содержать предложение о цене договора, включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации; предложение о цене единицы товара, услуги путем указания общей цены товаров, работ, услуг, включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, в случае, если при закупке услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению для нужд Заказчика документацией о закупке предусмотрено право Заказчика заключить договор с несколькими участниками закупки; предложение о цене единицы товара, работы, услуги путем указания общей цены товаров, работ, услуг, включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, в случае, если Заказчиком в соответствии с пунктом 14.10.3 указанной документации о закупке начальная (максимальная) цена договора (цена лота), общая начальная (максимальная) цена товаров, работ, услуг, начальная (максимальная) цена единицы каждого товара, работы, услуги.

Согласно пункту 27.8 Положения о закупке в случае если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, за исключением случаев закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

В случае если при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, и пересчитанной в соответствии с нормативами и правилами, утвержденными уполномоченными органами, в порядке, предусмотренном документацией о закупке.

В пункте 2.5 информационной карты, являющейся неотъемлемой частью закупочной документации указано, что цена договора включает перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей и расходов, которые поставщик (исполнитель, подрядчик) понесет в связи с выполнением обязательств по Договору (Часть IV), а также НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации).

Кроме того, участник закупки указывает в заявке предложение о цене договора с учетом НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, в том числе, если такой участник не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС.

Согласно пункту 2.5 информационной карты в случае если при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации и пересчитанной в соответствии с нормативами и правилами, утвержденными уполномоченными органами.

Таким образом, требованиями закупочной документации и Положением о закупке предусмотрено, что если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе эффективное использование денежных средств заказчика.

Таким образом, во исполнение требований части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также для достижения целей Закона о закупках, Заказчик имеет правовые основания для применения условия закупочной документации в части снижения цены договора на сумму НДС при обстоятельствах, указанных в закупочной документации.

Кроме того, у ИП Кузьменко Ю.А., находящегося на упрощенной системе налогообложения, отсутствует обязанность по уплате НДС в бюджет.

Незаконное получение ИП Кузьменко Ю.А. денежной суммы в размере суммы НДС может привести к неосновательному обогащению его за счет Заказчика и необходимости обращения Заказчика в суд и с иском о взыскании указанной суммы неосновательного обогащения.

Указанное подтверждается судебной практикой, а именно: Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.10.2015 по делу № А65-6083/2015, Постановлением арбитражного суда Уральского округа от 24.12.2014 № Ф09-8814/14 по делу № А76-11597/2014, Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 03.09.2015 № 05АП-7181/2015 по делу № А51-9904/2015, Решением Арбитражного суда Республики Северная Осетия-Алания от 18.11.2014 по делу № А61-2186/14, Постановлениями Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.08.2015 по делу № А53-10582/2015, от 28.09.2015 по делу А53-14077/2015, от 23.10.2015 по делу № А53-12927, Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2015 по делу № А05-463/2015, Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 25.08.2010 по делу № А05-20849/2009, Постановлением Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 14.12.2012 № А74-741/2012, Определением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.02.2012 № ВАС-1045/12, Определением Верховного Суда Российской Федерации от 26.06.2015 № 306-КГ15-7929, а также разъяснениями ФАС России по указанному вопросу.

По доводу ИП Кузьменко Ю.А. о том, что положениями закупочной документации не предусмотрено уменьшение цены договора на сумму НДС в случае признания редуцированной несостоявшимся, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает следующее.

Из общих требований закупочной документации (пункта 2.5 информационной карты), Положения о закупке (пункта 27.8) следует, что в случае если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации и податель жалобы, принимая решение об участии в закупке, руководствовался данными общими требованиями закупочной документации и Положения о закупке.

Таким образом, ИП Кузьменко Ю.А. при подаче заявки на участие в закупке были известны требования закупочной документации, предусматривающие снижение цены договора на сумму НДС в случае заключения договора с участником непризнанным плательщиком НДС или освобожденным от уплаты НДС. ИП Кузьменко Ю.А., подавая заявку на участие в закупке, согласился с данными требованиями Заказчика.

Исходя из смысловой нагрузки иных (общих) требований закупочной документации следует, что пункт 9.1.23 применяется ко всем способам проведения закупки, в том числе признанной несостоявшейся и участнику закупки данные требования Заказчика были доступны для ознакомления при подаче заявки.

В связи с чем, Комиссия Челябинского УФАС России принимает довод Челябинского филиала ФГУП «Почта России», что в пункте 8.4.2 закупочной документации, в котором закреплены требования Заказчика в случае признания редуциона несостоявшимся, допущена техническая ошибка и не указан пункт 9.1.23, согласно которому договор с участником не являющимся плательщиком НДС или с участником, освобожденным от уплаты НДС заключается по цене, уменьшенной на сумму НДС.

Вместе с тем, Челябинское УФАС России считает необходимым выдать Челябинскому филиалу ФГУП «Почта России» рекомендации в части исправления данной технической ошибки в закупочной документации при последующем проведении закупки.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Кузьменко Ю.А. на действия Челябинского филиала ФГУП «Почта России» при проведении открытого редуциона в электронной форме на право «Выполнение работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта» № SBR035-1609060038 необоснованной.

2. Выдать Челябинскому филиалу ФГУП «Почта России» рекомендации о внесении изменений в закупочную документацию при проведении закупок.

#### **РЕКОМЕНДАЦИИ**

3 ноября 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

Председатель Комиссии: <...> – руководитель Челябинского УФАС России;

<...> – начальник отдела

контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...> — ведущий специалист - эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу № 77-03-18.1/2016 ИП Кузьменко на действия Управления федеральной почтовой связи Челябинской области – филиала федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее – Челябинский филиал ФГУП «Почта России», Заказчик) при проведении открытого редуциона в электронной форме «Выполнение работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта» № SBR035-1609060038,

#### **УСТАНОВИЛА:**

06.09.2016 Заказчиком на электронной площадке ЗАО «Сбербанк – АСТ» размещено извещение о закупке и закупочная документация на право выполнения работ по текущему ремонту гаража Троицкого почтамта № SBR035-1609060038.

Согласно пункту 2.5 информационной карты в случае если при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации и пересчитанной в соответствии с нормативами и правилами, утвержденными уполномоченными органами.

Согласно пункту 27.8 Положения о закупке в случае если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, за исключением случаев закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального

строительства.

В случае если при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, и пересчитанной в соответствии с нормативами и правилами, утвержденными уполномоченными органами, в порядке, предусмотренном документацией о закупке.

Согласно пункту 9.1.23 закупочной документации в случае если при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации, и пересчитанной в соответствии с нормативами и правилами, утвержденными уполномоченными органами, в порядке, предусмотренном документацией о закупке.

Таким образом, требованиями закупочной документации и Положением о закупке предусмотрено, что если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем, согласно пункту 8.4.2 закупочной документации, в случае если редукцион признан несостоявшимся и только одна заявка на участие в редукционе, поданная участником редукциона признана соответствующей требованиям, предусмотренным документацией о редукционе заключение договора с данным участником осуществляется в соответствии с пунктами 9.1.3-9.1.14, 9.1.17, 9.1.18, 9.1.21, 9.1.22 и 9.1.24 данной закупочной документации.

Таким образом, перечень пунктов, регулирующих заключение договора в случае признания редукциона несостоявшимся является закрытым и в данном перечне отсутствует пункт 9.1.23 закупочной документации, согласно которому если участник закупки, с которым заключается договор, в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС.

Данная формулировка пункта 8.4.2 закупочной документации вводит в заблуждение участников закупки относительно применения пункта 9.1.23 закупочной документации в части уменьшения цены договора на сумму НДС в случае признания закупки несостоявшейся.

На основании изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России

#### **РЕКОМЕНДУЕТ:**

Челябинскому филиалу ФГУП «Почта России» при последующем проведении закупки исключить противоречащую информацию в части применения положения закупочной документации о снижении цены договора на сумму НДС с участником, не признанным плательщиком НДС или освобожденным от уплаты НДС, в том числе в случае заключения договора с участником по итогам проведения закупки признанной несостоявшейся.