

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-463/21

15 июня 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

с участием представителей от ПАО «Ростелеком» (далее – Организатор торгов) и ИП Красавина Е. А. (далее – Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 03.06.2021 вх. № 18515-ЭП/21) ИП Красавина Е. А. на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

14 мая 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение № 32110276370 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (далее – Извещение).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках ПАО «Ростелеком» (далее – Положение о закупках) в редакции от 22.12.2020, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Извещением.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	7 978 828,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	14.05.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	24.05.2021 в 08:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	28.05.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	г. Екатеринбург, ул. Луначарского, 134Б

2. В жалобе Заявитель полагает ненадлежащим проведение закупочной комиссией Организатора торгов процедуры оценки заявок в рамках Закупки, указывая на нарушения, выразившиеся в присвоении заявкам неверного рейтинга по стоимостному критерию ввиду установления Организатором торгов незаконного порядка сравнения цен заявок без учета НДС.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям,

указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/16485/21 от 08.06.2021, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

В соответствии с п. 4 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО «Ростелеком» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики

руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Следуя ч. 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны 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.

В соответствии с п. 7 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Частью 20 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ определено, что под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается 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.

Как следует из п. 6 информационной карты Извещения (далее — Информационная карта), начальная (максимальная) цена договора составляет 7 978 828 (Семь миллионов девятьсот семьдесят восемь тысяч восемьсот двадцать восемь) рублей 00 копеек, без учета НДС.

В соответствии с п. 7.2.2 Извещения оценка и сопоставление заявок осуществляется по

ценовому критерию (с учетом переторжки, если проводилась в порядке, предусмотренном п. 7.3 извещения). Победителем признается участник, который предложил наиболее низкую цену договора. В случае если Formой 3 «ТЕХНИКО-КОММЕРЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ» предусмотрена подача ценового предложения в виде коэффициента снижения от НМЦ договора/НМЦ ед., то порядок определения цены договора и цены единицы товара (работы, услуги) с учетом коэффициента снижения представлен в п. 19 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» извещения.

Извещением предусмотрена форма № 3 «Технико-коммерческое предложение» (далее — Форма № 3), согласно которой участникам необходимо указать коэффициент снижения цены договора и единиц продукции, выраженный в виде десятичной дроби (например, «0,98» или «0,9» и т. п.).

На основании п. 19 Информационной карты в случае если по результатам закупки планируется заключение рамочного договора и Formой 3 «ТЕХНИКО-КОММЕРЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ» предусмотрена подача ценового предложения в виде коэффициента снижения от НМЦ договора/НМЦ ед., то договор заключается на следующих условиях:

1) Предельная общая цена договора, заключаемого по результатам закупки, будет определяться путем произведения основного коэффициента снижения, предложенного участником, с которым заключается договор, на НМЦ договора, указанную в п. 6 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» извещения.

2) Цена единицы товара (работы, услуги) в договоре, заключаемом по итогам закупки, определяется путем произведения НМЦ каждой единицы товара (работы, услуги), указанной в п. 6 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» извещения, на основной и дополнительный (при наличии) коэффициенты снижения, предложенные участником, с которым заключается договор.

3) Оплата по договору будет осуществляться, исходя из количества (объема) фактически поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), в размере, не превышающем предельную общую стоимость заключаемого договора. Заказчик не обязан приобретать товары (работы, услуги) на всю предельную общую стоимость заключаемого договора.

4) Поставка товара (выполнение работ, оказание услуг) будет осуществляться на основании заказов, согласованных и подписанных сторонами по договору. Стоимость заказа будет определяться на основании цен за единицу товара (работы, услуги), согласованных сторонами в заказе, при этом цены за единицу товара (работы, услуги) не должны превышать цены за единицу товара (работы, услуги), определенные в договоре.

Согласно протоколу № 323.1 рассмотрения заявок, оценки и сопоставления заявок участников закупки, подведения итогов от 27.05.2021 к этапу оценки и сопоставления заявок закупочной комиссией Организатора торгов были допущены три заявки участников, в том числе заявка ИП Красавина Е. А. По результатам сопоставления заявок закупочной комиссией было принято решение признать победителем участника с заявкой № 57211, а также заключить договор по цене 6 782 003,80 (Шесть миллионов семьсот восемьдесят две тысячи три) рубля 80 копеек, без НДС.

Заявитель в жалобе указывает на то, что протоколом № 323.1 от 27.05.2021 предложению ИП Красавина Е.А. было присвоено второе место. Однако из протокола не ясно какую цену предложил победитель. Учитывая, что Информационной картой установлена начальная (максимальная) цена договора без учета НДС, то сравнение ценовых предложений участников, предусматривающих указание коэффициента снижения цены договора, осуществлялось по цене без учета НДС. В данном случае заказчик поставил участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком

получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Представители Организатора торгов пояснили, что ПАО «Ростелеком» в Извещении установило одно значение НМЦ, указав, что данная НМЦ не содержит НДС. Оценка и сопоставление заявок осуществлялась в соответствии с п. 7.2.2. Раздела I Общей части Извещения, исходя из полученных коэффициентов от участников. Исходя из условий Извещения, победителем стал участник, предложивший наиболее низкую цену договора, учитывая поданный им коэффициент снижения цены. В настоящей закупочной процедуре ПАО «Ростелеком», оценивая заявки, не прибавлял и не убавлял НДС какому-либо участнику. Оценка и сопоставление участников была осуществлена, учитывая предложенный участниками коэффициент снижения, умноженный на НМЦ закупочной процедуры, который был установлен в одном значении – без НДС.

Представители Организатора торгов отметили, что победитель Закупки являлся лицом, применяющим общую систему налогообложения, вместе с тем ценовое предложение участника № 57211 без НДС составляло 6 782 003,80 руб., то есть было лучшим по сравнению с ценой, предложенной Заявителем 7 739 463,16 руб.

Таким образом, Комиссией СПб УФАС России установлено, что сравнение ценовых предложений участников Закупки осуществлено закупочной комиссией Организатора торгов в порядке, соответствующем п. 7.2.2 Извещения, п. 19 Информационной карты.

Вместе с тем, следуя ч. 2 ст. 346.11 главы 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации, применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим 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 настоящего Кодекса.

При этом, Комиссией СПб УФАС России установлено, что согласно условиям Документации договор по итогам Закупки заключается по цене, предложенной победителем Закупки в заявке на участие в Закупке, с учетом всех налогов и сборов в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Таким образом, установленное Организатором торгов в п. 7.2.2 Извещения, п. 19 Информационной карты условие о сравнении ценовых предложений участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, на основании коэффициента снижения цены договора без учета НДС, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации установленное в п. 7.2.2 Извещения, п. 19 Информационной карты условие о сравнении ценовых предложений участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, на основании коэффициента снижения цены договора без учета НДС.

Исходя из изложенного, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в п. 7.2.2 Извещения, п. 19

Информационной карты дискриминационного условия о сравнении ценовых предложений участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, на основании коэффициента снижения цены договора без учета НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 20 ст. 3.2, п. 7 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также нарушении требований норм статей Закона № 223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 03.06.2021 вх. № 18515-ЭП/21) ИП Красавина Е. А. на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях Организатора торгов ПАО «Ростелеком» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 20 ст. 3.2, п. 7 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ч.ч. 17, 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 03.06.2021 вх. № 18515-ЭП/21) ИП Красавина Е. А. на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370) обоснованной.

2. Признать в действиях Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 20 ст. 3.2, п. 7 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также нарушении требований норм статей Закона № 223-ФЗ, допущенное путем незаконного установления в п. 7.2.2 Извещения, п. 19 Информационной карты дискриминационного условия о сравнении ценовых предложений участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, на основании коэффициента снижения цены договора без учета НДС.

3. Выдать Организатору торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведения открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370) путем аннулирования процедуры Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения Закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

15 июня 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

на основании решения Комиссии от 15.06.2021 № Т02-463/21 по жалобе на действия организатора торгов ПАО «Ростелеком» и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ТМЦ для эксплуатационных потребностей Челябинского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110276370), путем аннулирования процедуры Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 08 июля 2021 года с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.