

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-494/19

06 августа 2019 года Санкт-Петербург

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

<...>;

с участием представителей АО «Петербургская сбытовая компания» (далее – Организатор торгов) <...>;

в отсутствие представителей ИП Игонины Александра Михайловича (далее – Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы;

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 30.07.2019 вх. №№ 22828-ЭП/19, 22845-ЭП/19, 22922-ЭП/19) ИП Игонины А.М. на действия организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

12 июля 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение № 31908094259 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (далее - Закупка), включая документацию на проведение запроса предложений (далее – Документация).

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 порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Петербургская сбытовая компания», (далее – Положение о закупках), версия 19 от 24.04.2019, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

| № п/п | Наименование | Значение |
|-------|---|---|
| 1. | Начальная (максимальная) цена | 1 411 085 ,00 руб. |
| 2. | Дата публикации извещения (по местному времени заказчика) | 12.07.19 |
| 3. | Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) | 30.07.2019 в 14:00 (МСК) |
| 4. | Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика) | 06.08.2019 (МСК) 15.08.2019 (МСК) |
| 5. | Место рассмотрения и оценки заявок | https://irao.tektorg.ru/ |

2. В жалобе Заявителем оспаривается установление Организатором торгов в извещении о Закупке и Документации ненадлежащих сведений о цене договора, заключаемого по итогам Закупки.

Заявитель также считает неправомерным установленный в Документации порядок сравнения цен участников Закупки без учета НДС вне зависимости от того, включен ли будет впоследствии данный налог в конечную цену договора победителя Закупки.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Оригиналы документов, истребованные уведомлением № 78/25369/19 от 01.08.2019 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в

жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с п. 1 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 осуществления заказчиком закупки с нарушением требований

настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

АО «Петербургская сбытовая компания» 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 заказчика 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 закупки.

Положение о закупке является документом, который 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.

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. 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 п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом информационной открытости 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 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ определено, что 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 (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

На основании п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ **в документации о конкурентной закупке должны быть указаны** сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона 223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В соответствии с п. 9 извещения о Закупке Организатором торгов определены следующие сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота): 1 411 085,00 рублей без НДС.

Согласно п. 6.8.4 Документации в цену заявки на участие в закупке не включается налог на добавленную стоимость (НДС), уплачиваемый согласно законодательству Российской Федерации.

Как следует из п. 2.1 Проекта договора Документации, общая стоимость Работ согласно настоящему Договору определена в Спецификации и составляет _____ (_____) рубля __ копеек, в т.ч. НДС 20% _____ (_____) рубля __ копеек.

Из указанного следует, что договор с победителем Закупки, в случае, если он является плательщиком НДС, заключается по цене, включающей НДС.

Таким образом, Комиссией СПб УФАС России выявлено, что сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) в 1 411 085,00 рублей без НДС, определенные Организатором торгов в п. 9 извещения о Закупке, являются ненадлежащими, так как не отражают фактические конечные данные о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по итогам процедуры Закупки, а также не соответствуют п. 2.1 Проекта договора Документации.

Кроме того, Комиссией СПб УФАС России установлено, что Организатором торгов в Документации созданы условия, при которых в том случае, если в цену, предлагаемую победителем Закупки, являющимся плательщиком НДС, включается НДС, цена договора по итогам Закупки будет отличаться от цены, предложенной в заявке согласно условиям п. 6.8.4 Документации, при этом, с учетом действующей ставки НДС в размере 20% от суммы, в том случае, если цена, предложенная победителем Закупки, являющимся плательщиком НДС, будет снижена менее, чем на 20% от начальной (максимальной) цены договора, указанной в п. 9 извещения о Закупке, фактическая цена договора превысит начальную (максимальную) цену Закупки.

Исходя из изложенного по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному

установлению в извещении о Закупке ненадлежащих и не соответствующих Документации сведений о начальной (максимальной) цене договора, нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 8, п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм указанных статей Закона № 223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении второго довода жалобы:

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ определено, что 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.

На основании п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ **в документации о конкурентной закупке** должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно п. 25 извещения о Закупке критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке определены в соответствии с Разделом 9 Закупочной документации – Руководство по экспертной оценке.

В соответствии с таблицей 2 раздела 9 Документации одним из критериев оценки заявок выступает цена договора, предложенная участником, руб., оцениваемая и сопоставляемая без НДС.

При этом, как было указано, согласно п. 6.8.4 Документации в цену заявки на участие в закупке не включается налог на добавленную стоимость (НДС), уплачиваемый законодательству Российской Федерации.

Как указывалось также, согласно п. 2.1 Проекта договора Документации общая стоимость Работ согласно настоящему Договору определена в Спецификации и составляет _____ (_____) рубля __ копеек, в т.ч. НДС 20% _____ (_____) рубля __ копеек.

Из содержания данного пункта следует, что договор с победителем Закупки, в случае, если он является плательщиком НДС, заключается по цене, включающей НДС.

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.

Таким образом, следуя порядку, предусмотренному в Документации, при предложении участником Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, стоимости выполнения договора в рамках Закупки, сниженной менее чем на включенную в цену сумму НДС по отношению к аналогичному предложению иного участника, являющегося плательщиком НДС, Организатором торгов будет признано приоритетным последнее предложение, однако, фактически, ввиду того, что цена заключаемого договора включает все налоги и сборы, заключение Организатором торгов договора будет осуществлено не по наиболее выгодной цене.

Представители Организатора торгов в ходе заседания Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России пояснили, что указанный порядок предусмотрен с учетом последующего возврата Организатором торгов ранее уплаченного НДС.

Вместе с тем, в заседание Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России не было представлено каких-либо документов или сведений, которые могли бы свидетельствовать в пользу озвученного утверждения представителей Организатора торгов, или каким-либо образом

указывать на закрепленные гарантии возврата уплаченной суммы НДС по договору в рамках Закупки в полном ее объеме.

Таким образом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что установленные в Документации условия оценки и сопоставления заявок по цене предложения без НДС являются незаконными и ненадлежащими, так как приводят к нарушению прав потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС, и необоснованно обязывают последних обеспечивать снижение стоимости предложения при учете равных условий исполнения договора.

Вследствие изложенного по второму доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в Документации ненадлежащего и дискриминационного по отношению к потенциальным участникам Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, порядка сравнения цен предложений без НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм указанных статей Закона № 223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 30.07.2019 вх. №№ 22828-ЭП/19, 22845-ЭП/19, 22922-ЭП/19) ИП Иголина А.М. на действия организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» нарушения **п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 8, п. 5 ч. 9, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ**, допущенные при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 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 30.07.2019 вх. №№ 22828-ЭП/19, 22845-ЭП/19, 22922-ЭП/19) ИП Игонина А.М. на действия организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН 7841322249, ОГРН 1057812496818) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН 7841322249, ОГРН 1057812496818) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259) нарушения:

- п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 8, п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм указанных статей Закона № 223-ФЗ, допущенное путем незаконного установления в извещении о Закупке ненадлежащих и не соответствующих Документации сведений о начальной (максимальной) цене договора;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм указанных статей Закона № 223-ФЗ, допущенное путем незаконного установления в Документации ненадлежащего и дискриминационного по отношению к потенциальным участникам Закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, порядка сравнения цен предложений без НДС, нарушение

3. Организатору торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН 7841322249, ОГРН 1057812496818) выдать обязательное для исполнения

предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259) путем отмены всех протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные нарушения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки согласно условиям документации о Закупке, действующему Положению о закупках и нормам Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

06 августа 2019 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

на основании решения Комиссии от 06.08.2019 № Т02-494/19 по жалобе на действия организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259, 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 АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН 7841322249, ОГРН 1057812496818) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение и монтаж системы электронной очереди клиентского зала АО «Петербургская сбытовая компания» (извещение № 31908094259), путем отмены всех протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения Комиссии от 06.08.2019 № Т02-494/19, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки согласно условиям документации о Закупке, действующему Положению о закупках и нормам Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 28 августа 2019 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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