Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России <...>, начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Транс-Сервис» (далее – Заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») в лице Куйбышевской дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» (далее – филиал ОАО «РЖД», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по сопровождению проводниками служебно-технического вагона-тренажера (извещение № 32110769152, http://zakupki.gov.ru; закупка № 5781/ОАЭ-ЦД/21, https://223.rts-tender.ru) (далее – Аукцион),

в присутствии: представителей от ОАО «РЖД» – <...> (доверенность), <...> (доверенность), <...> (доверенность); в отсутствие представителя ООО «Транс-Сервис» (надлежаще извещено, ходатайств не заявляло),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

17.11.2021г. в Самарское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступила жалоба ООО «Транс-Сервис» на действия филиала ОАО «РЖД» при проведении Аукциона.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, при проведении Аукциона Заказчиком допущено нарушение норм действующего законодательства, а именно: исходя из условий аукционной документации участники находятся в неравных условиях; неправомерно в аукционной документации указано два значения начальной (максимальной) цены договора; нормы Положения о закупке Заказчика противоречат требованиям законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Филиал ОАО «РЖД» просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность действий при проведении Аукциона. Представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 22.11.2021г. № 11361/7.

Изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 закупки (далее – Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Самарским УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке Заказчика размещена в ЕИС: 02.07.2021г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

27.10.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Аукциона. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной торговой площадки общества с ограниченной ответственностью «РТС-Тендер» (далее – ЭТП). Актуальная документация по Аукциону (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 27.10.2021г.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены,

качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны в том числе 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 пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе: 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; обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

Частью 5 статьи 3 Закон о закупках установлено, что участником закупки является 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.

Налоговый кодекс Российской Федерации (далее – НК РФ) устанавливает как общие режимы налогообложения (общая система налогообложения), так и специальные режимы налогообложения (упрощенная система налогообложения) (статьи 13, часть 2 статьи 17 НК РФ).

Таким образом, участие в закупочных процедурах в соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках вправе принимать лица, находящиеся как на

общей, так и на упрощенной системе налогообложения.

Из представленных письменных пояснений филиала ОАО «РЖД» следует, что для обеспечения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, провозглашенного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, было указано значение начальной (максимальной) цены договора с учетом НДС. Такое указание начальной (максимальной) цены договора как с учетом НДС, так и без учета НДС, по мнению Заказчика обеспечивает прозрачность закупки, ее информационную открытость. То есть Заказчиком обеспечивается принцип, закрепленный в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Указанное обстоятельство позволяет обеспечить равные условия конкурентной борьбы для участников закупки, использующих разные системы налогообложения.

Согласно информации, размещенной на ЭТП, установлено, что начальная (максимальная) цена с НДС: 434 378,28 руб.; начальная (максимальная) цена без НДС: 361 981,90 руб.

Из пункта 9 извещения Документации о закупке следует, что начальная (максимальная) цена договора составляет: 361 981,90 руб. без учета НДС; 434 378,28 руб. с учетом НДС.

В соответствии с пунктом 3.10.1 Документации о закупке Аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТЗП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что подача участниками ценовых предложений Аукциона осуществлялась исходя из начальной (максимальной) цены договора: 361 981,90 руб. без НДС. Торг производился участниками от одной установленной цены.

Указанное обстоятельство подтверждается Протоколом подачи ценовых предложений Аукциона от 19.11.2021г.

Действуя сообразно публичному праву в сфере налогообложения, а также во избежание неоднозначного толкования условий закупки Заказчиком предусмотрено оба варианта указания начальной (максимальной) цены договора.

При рассмотрении жалобы Комиссией Самарского УФАС России было установлено, что положения Документации о закупке, в том числе и положения в части порядка заключения договора применяются в равной степени ко всем участникам, использующим тот или иной режим налогообложения.

При совокупности установленных обстоятельств Комиссия Самарского

УФАС России приходит к выводу, что указание в Документации о закупке двух значений начальной (максимальной) цены договора (с НДС и без НДС) не может считаться нарушением Заказчиком установленного порядка проведения Аукциона.

Из имеющихся документов и сведений Комиссией Самарского УФАС России установлено, что со стороны филиала ОАО «РЖД» не производилось вычетов, либо иных изменений представленных ценовых предложений участников.

Аукцион проходил в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП. Ценовые предложения участники подавали самостоятельно (пункт 3.10.1 Документации о закупке). В соответствии с пунктом 3.10.15 Документации о закупке информация о ходе аукциона отображалась на странице аукциона на сайте ЭТП.

Требования Документации о закупке в равной мере применялись ко всем участникам и не определялись в зависимости от применяемой ими системы налогообложения, что исключает нарушение принципов, установленных статьей 3 Закона о закупках.

Формируя ценовое предложение, участник должен исходить из экономического обоснования стоимости предполагаемых к оказанию услуг, из затрат и расходов, которые он понесет, включая налогообложение в будущем, а также из экономического эффекта от исполнения договора.

Из представленных материалов жалобы не усматривается, что условия проведения Аукциона создают неравные стартовые условия, а также ставят в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения.

Заявителем в материалы жалобы не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о том, что оспариваемые права и законные интересы в рассматриваемой части нарушены, что делает доводы жалобы необоснованными. Из представленных материалов не усматривается, что участники рассматриваемого Аукциона ставятся в неравное положение, в связи с чем на этапе подачи заявок порождаются негативные последствия для участников конкурентной процедуры.

Вместе с тем, в приведенной Заявителем административной и судебной практике были рассмотрены отличные от материалов настоящей жалобы обстоятельства, в связи с чем выводы, которые сделаны в решениях и судебных актах, не могут быть применены к обстоятельствам рассматриваемого спора.

Из представленных в материалы жалобы документов и сведений не усматривается противоречие обжалуемых Заявителем пунктов Положения о закупке требованиям законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. Кроме того, указанный довод не

относится к основаниям обжалования, установленным частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, при данных конкретных обстоятельствах в действиях филиала ОАО «РЖД» не усматривается нарушения порядка, установленного действующим законодательством, при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по сопровождению проводниками служебно-технического вагона-тренажера (извещение № 32110769152, http://zakupki.gov.ru; закупка № 5781/ОАЭ-ЦД/21, https://223.rts-tender.ru).

Доводы, указанные в жалобе ООО «Транс-Сервис», признаются Комиссией Самарского УФАС России необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Транс-Сервис» необоснованной.