

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-597/23

22 ноября 2023 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

с участием представителей Северо-Западного филиала АО "ФПК" (далее – Заказчик) и ИП Воротникова Г.В. (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 13.11.2023 вх. №28924-ЭП/23, от 16.11.2023 вх. №29467-ЭП/23) ИП Воротникова Г.В. на действия заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

25 сентября 2023 года на сайте ЭТП ООО «РТС-тендер» в сети Интернет было опубликовано извещение №32312791806 о проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (далее – Закупка), включая документацию об аукционе (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

закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества "Федеральная пассажирская компания", версия 29 от 15.08.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	Лот №1 - 106 167 406,48 Лот №2 - 60 299 571,84
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	25.09.2023
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	11.10.2023 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	16.10.2023 08.11.2023
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Электронная площадка РТС-тендер

2. В жалобе Заявитель оспаривает действия закупочной комиссии Заказчика по отклонению заявки ИП Воротникова Г.В. от участия в Закупке.

Заявитель сообщает, что согласно протоколу № 4667/ОКЭ-СЗФПК/2023/2 от 08.11.2023 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе по лотам №№ 1, 2 на основании п. 3.12.4.2 Документации в связи с несоответствием заявки требованию пункта 1 Приложения №1.1 Документации, а именно предложение о цене договора без НДС превышает начальную (максимальную) цену договора без НДС, вместе с тем, Заявитель полагает принятое решение неправомерным, ссылаясь на то, что предложение Заявителя не превышало начальную (максимальную) цену договора по каждому из лотов.

Также по мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия, предусматривающие как разные значения начальной (максимальной) цены договора для участников закупки (в зависимости от применяемой системы налогообложения), так и сравнение ценовых предложений участников Закупки без НДС на стадии оценки и сопоставления заявок вне зависимости от применяемой системы налогообложения, что необоснованно ставит в неравное положение участников, применяющих упрощенную систему налогообложения.

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

Документы, истребованные уведомлением №78/29027/23 от 16.11.2023 года, представлены в заседание Комиссии.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, 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 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 N 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление 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;

2) утратил силу.

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

АО "ФПК" 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 закупки.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Как следует из ч. 1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Согласно ч. 16 ст. 4 Закона №223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе определить:

- 1) конкретную закупку, сведения о которой не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе;
- 2) перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе;
- 3) перечень оснований неразмещения в единой информационной системе информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор;
- 4) перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются конкретными заказчиками, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в

единой информационной системе.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры», а также согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301» установлено, что заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках. Таким образом, с учетом вышеуказанных нормативных правовых актов, а также принимая во внимание тот факт, что АО "ФПК" является заказчиком, в отношении которого иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, информация о проводимых закупках АО "ФПК" в настоящее время не публикуется в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru/>.

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.

На основании п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ 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.

Согласно протоколу № 4667/ОКЭ-СЗФПК/2023/2 от 08.11.2023 ИП Воротникову Г.В. отказано в допуске к участию в Закупке по лотам №№ 1, 2 на основании п. 3.12.4.2 Документации в связи с несоответствием заявки требованию пункта 1 Приложения №1.1 Документации, а именно, ввиду того, что предложение о цене договора без НДС ИП Воротникова Г.В. превышает начальную (максимальную) цену договора без НДС.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ предусмотрено, 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.

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 16 статьи 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

На основании 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.

Согласно п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке 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 п. 9 Извещения Заказчиком предусмотрено следующее:

Начальная (максимальная) цена договора составляет:

Лот № 1:

- 88 472 838 (восемьдесят восемь миллионов четыреста семьдесят две тысячи восемьсот тридцать восемь) рублей 73 копейки без учета НДС,
- 106 167 406 (сто шесть миллионов сто шестьдесят семь тысяч четыреста шесть) рублей 48 копеек с учетом НДС;

Лот № 2:

- 50 249 643 (пятьдесят миллионов двести сорок девять тысяч шестьсот сорок три) рубля 20 копеек без учета НДС,
- 60 299 571 (шестьдесят миллионов двести девяносто девять тысяч пятьсот семьдесят один) рубль 84 копейки с учетом НДС.

В соответствии с п. 3.6.4.2 Документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия участника конкурса предусмотренным конкурсной документации требованиям.

В силу п. 3.12.4.2 Документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае, если предложение о цене договора (цене лота) превышает начальную (максимальную) цену договора/цену лота (если такая цена установлена), в том числе предложение о цене за единицу товара, выполняемых работ, оказываемых услуг превышает начальную (максимальную) цену за единицу (если такая цена за единицу установлена в конкурсной документации).

Согласно п. 3.12.6 Документации при оценке заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС в порядке, предусмотренном приложением № 1.4 конкурсной документации.

В соответствии с п. 3.21.1 Документации ценовое предложение предоставляется участником средствами ЭТЗП в соответствии с функционалом ЭТЗП. Прикрепление отдельного документа, предусматривающего ценовое предложение, на ЭТЗП не требуется. Цены необходимо приводить в рублях с учетом всех возможных расходов участника.

В силу п. 3.21.4 Документации предложение участника о цене, содержащееся в ценовом предложении не должно превышать начальную (максимальную) цену договора (цену лота), установленную в конкурсной документации.

Заявителем были поданы следующие ценовые предложения:

По Лоту №1- 106 157 406,00 (сто шесть миллионов сто пятьдесят семь тысяч четыреста шесть) рублей 00 копеек

По Лоту №2- 60 199 571,00 (шестьдесят миллионов сто девяносто девять тысяч пятьсот семьдесят один) рубль 00 копеек.

При этом в заявке ИП Воротникова Г.В. было указано, что поданные ценовые предложения не облагаются НДС, так как Заявителем применяется упрощенная система налогообложения.

Представители Заказчика отметили, что поскольку Документацией предусмотрено, что при оценке заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС, заказчиком рассматривались ценовые предложения участников без учета НДС.

В соответствии с пунктом 3.9.15 Документации Заказчик рассматривает заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией.

Согласно п. 3.9.12 Документации установлено, что требования конкурсной документации применяются в равной степени ко всем участникам закупки с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Представители Заказчика отметили, что поскольку участник №3 предложили цену без НДС превышающую НМЦ без НДС, а ценовые предложения участником составлялись без учета НДС, закупочной комиссией Заказчика принято решение об отклонении заявки участника №3.

Комиссия СПб УФАС России, проанализировав заявки участников Закупки, приходит к выводу, что в силу положений ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, запрещающих 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, у закупочной комиссии Заказчика не имелось оснований для допуска к участию в Закупке заявки ИП Воротникова Г.В.

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что установление в Документации ставших основанием отклонения заявки требований Документации в части установления различных значений цены для участия в Закупке, равно как и условий и порядка сопоставления ценовых предложений без НДС нельзя считать законными и соответствующими принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки по следующим основаниям.

Согласно 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.

Пунктом 3.12.6 Документации предусмотрено, что при оценке заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС в порядке, предусмотренном приложением № 1.4 конкурсной документации.

При этом в п. 3.14.10 Документации указано, что участник конкурса, с которым заключается договор, в случаях, установленных конкурсной документацией, обязан заключить договор на условиях конкурсной документации, заявки и своего технического и ценового предложения. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

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.

Законом №223-ФЗ в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности 7 закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Указанный в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ, согласно пункту 5 которой 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.

Определением Верховного Суда РФ от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 закреплено, что из буквального толкования части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения).

Таким образом установленный в Извещении и Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

При этом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, то в п. 2.1 Проекта договора в составе Документации указано следующее:

«Цена Договора составляет _____ (_____) рублей _____ копеек без учета НДС, в том числе: в 2024 году - _____ (_____) рублей _____ копеек без учета НДС и в 2025 году - _____ (_____) рублей _____ копеек без учета НДС. Так как Исполнитель работает по упрощенной системе налогообложения в соответствии с уведомлением (письмом) «__» _____ 20__ г. № __ о возможности применения упрощенной системы налогообложения, согласно ст.346.12 и 346.13 главы 26.2. Налогового Кодекса Российской Федерации.

Цена настоящего Договора увеличивается на НДС (__)% – _____ (_____) рублей __ копеек, и составляет всего с НДС – _____ (_____) рублей __ копеек в том числе: в 2024 году - _____ (_____) рублей _____ копеек с НДС и в 2025 году - _____ (_____) рублей _____ копеек с НДС».

Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика в случае наличия такового не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановления участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Кроме того, налоговое бремя участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, установленный в Извещении и Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС

для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки может случить исключительно такой порядок, который предусматривает сопоставление фактических предложенных цен договора с учетом всех налогов и сборов, как это прямо и следует из формулировок Закона №223-ФЗ.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что Заказчиком были созданы условия, при которых заявке участника, не являющегося плательщиком НДС и предложившего наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, при разнице ценовых предложений менее 20% в пользу участника, не являющегося плательщиком НДС, с учетом действующей ставки НДС в 20% такому участнику будет неизменно присвоен более низкий итоговый рейтинг, и, как следствие, при прочих равных условиях такой участник, предложивший лучшие условия исполнения договора, не будет признан победителем Закупки.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленный в Извещении и Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Кроме того, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает ненадлежащими и не соответствующими положениям Закона №223-ФЗ установленные в Извещении и Документации сведения о начальной (максимальной) цене Закупки, включающие информацию о цене договора как с НДС, так и без НДС.

Исходя из изложенного по доводам жалобы Заявителя, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Извещении и Документации ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене Закупки, включающих информацию о цене договора как с НДС, так и без НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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 статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Также Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Извещении и

Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, 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 статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 13.11.2023 вх. №28924-ЭП/23, от 16.11.2023 вх. №29467-ЭП/23) ИП Воротникова Г.В. на действия заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п.п. 5, 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 13.11.2023 вх. №28924-ЭП/23, от 16.11.2023 вх. №29467-ЭП/23) ИП Воротникова Г.В. на действия заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" (ИНН 7708709686, ОГРН 1097746772738) и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" (ИНН 7708709686, ОГРН 1097746772738) при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023,

участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806) нарушения:

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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 статей, допущенное вследствие незаконного установления в Извещении и Документации ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене Закупки, включающих информацию о цене договора как с НДС, так и без НДС;

- 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 статей, допущенное вследствие незаконного установления в Извещении и Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения;

3. Заказчику Северо-Западного филиала АО "ФПК" (ИНН 7708709686, ОГРН 1097746772738) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806) путем отмены протокола рассмотрения вторых частей заявок №2862124 от 08.11.2023 и протокола подведения итогов №2862124 от 08.11.2023, повторного проведения процедуры рассмотрения заявок с учетом единых значений начальной (максимальной) цены по лоту №1 в размере 106 167 406,48 , по лоту №2 — в размере 60 299 571,84 , включающих все налоги и сборы, а также повторной оценки и сопоставления заявок участников Закупки с учетом единых значений начальной (максимальной) цены по лоту №1 в размере 106 167 406,48 , по лоту №2 — в размере 60 299 571,84 , включающих все налоги и сборы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

22 ноября 2023 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

на основании решения Комиссии от 22.11.2023 № Т02-597/23 по жалобе на действия заказчика Северо-Западного филиала АО "ФПК" и его закупочной комиссии при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806, 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. Заказчику аказчику Северо-Западного филиала АО "ФПК" (ИНН 7708709686, ОГРН 1097746772738) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме №4667/ОКЭ-СЗФПК/2023, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по уборке помещений и территорий Северо-Западного филиала АО "ФПК" (извещение №32312791806), путем отмены протокола рассмотрения вторых частей заявок №2862124 от 08.11.2023 и протокола подведения итогов №2862124 от 08.11.2023, повторного проведения процедуры рассмотрения заявок с учетом единых значений начальной (максимальной) цены по лоту №1 в размере 106 167 406,48 , по лоту №2 — в размере 60 299 571,84 , включающих все налоги и сборы, а также повторной оценки и сопоставления заявок участников Закупки с учетом единых значений начальной (максимальной) цены по лоту №1 в размере 106 167 406,48 , по лоту №2 — в размере 60 299 571,84 , включающих все налоги и сборы.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 21 декабря 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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