

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-210/22

14 апреля 2022 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:

<...> ;

в отсутствие представителей ООО «Евгенина» (далее – Заявитель) и АО «Гознак» (далее – Заказчик) 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 30.03.2022 вх. №8849-ЭП/22) ООО «Евгенина» на действия заказчика АО «Гознак» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

18 марта 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32211236817 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (далее – Закупка), включая документацию о закупке (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

закупках товаров, работ, услуг для нужд АО "Гознак" (далее – Положение о закупках), версия 20 от 29.06.2021, 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	9 392 733,33
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	18.03.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	28.03.2022 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	29.03.2022 (МСК) 31.03.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	115162, г. Москва, ул. Павла Андреева, д. 27, стр. 20

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в неправомерном установлении в Документации двух значений начальной максимальной цены договора.

Также Заявитель оспаривает применение Заказчиком в Документации незаконного условия, предусматривающего, что в случае, если участник освобождается от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС либо участник не является налогоплательщиком НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную максимальную цену без НДС, при этом в указанном случае на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения всех участников учитываются без НДС.

Кроме того, по мнению Заявителя, установленный Заказчиком в Документации порядок расчета размера обеспечения участия в Закупке в виде 2% от НМЦ с учетом НДС является незаконным, так как фактически приводит к превышению 2% от НМЦ суммы обеспечения для участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, что является нарушением положений Закона 223-ФЗ и постановления Правительства

РФ № 1352.

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

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/7613/22 от 31 марта 2022 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии по рассмотрению жалобы Заявителя объявлялся перерыв до 14-00 (МСК) 14.04.2022.

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.

Согласно п.п. 1, 3 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. Обжалование осуществляется, в том числе, 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, а также неразмещения 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 нарушения сроков такого размещения.

АО «Гознак» 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.

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 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 (далее - формула цены), 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.

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.

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.

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.

В отношении первого довода жалобы:

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.п. 5, 7 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, а также 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.

На основании ч. 16 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ 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.

Согласно ч. 29 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В п. 6 Извещения, п. 5 Информационной карты Документации Заказчиком приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора, а именно:

9 392 733 (девять миллионов триста девяносто две тысячи семьсот тридцать три) рубля 33 копейки, с учетом НДС – 20 %.

7 827 277 (семь миллионов восемьсот двадцать семь тысяч двести семьдесят

семь) рублей 78 копеек, без НДС.

Определение НМЦ методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) (раздел 6 документации).

1. Цена фиксируется в договоре и остается неизменной в течение срока действия договора. Цена договора сформирована с учетом расходов на доставку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

2. В случае, если Участник освобождается от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС либо Участник не является налогоплательщиком НДС, то цена, предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную максимальную цену без НДС. При этом в указанном случае на стадии оценки и сопоставления Заявок для целей сравнения ценовые предложения всех Участников учитываются без НДС

Согласно п. 12 Информационной карты Документации также указано следующее:

Цена договора должна включать все расходы, связанные с исполнением договора, налоги и другие обязательные платежи в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

В случае, если Участник освобождается от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС либо Участник не является налогоплательщиком НДС, то цена, предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без НДС.

При этом согласно п. 2.1 Проекта договора в составе Документации цена Договора составляет _____, в т. ч. НДС 20% в размере _____ и указана в Спецификации (Приложение № 1).

Цена является твердой, окончательной и не подлежит изменению в течение срока его действия.

На основании п. 2.1 Проекта договора в составе Документации стоимость Работ по Договору определена на основании Локальной сметы №1 (Приложение №8 к Договору) и составляет _____ (сумма прописью) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20 % - _____ (сумма прописью) рублей 00 копеек.

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)

В свою очередь из п. 2.3 Проекта договора в составе Документации прямо следует, что цена Договора включает в себя стоимость всех Работ по Договору, стоимость необходимых и использованных при выполнении Работ оборудования, инструментов, материалов, налоги, пошлины, сборы, другие обязательные платежи, которые Подрядчик должен выплатить в связи с исполнением обязательств по Договору в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, таким образом цена договора Закупки может быть выражена в единственном значении, включающем в себя в обязательном порядке информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает ненадлежащими и не соответствующими положениям Закона №223-ФЗ установленные в п. 6 Извещения, п. 5 Информационной карты Документации сведения о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по результатам Закупки, включающие информацию о цене договора как с НДС, так и без НДС.

Исходя из изложенного по первому доводу жалобы, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в п. 6 Извещения, п. 5 Информационной карты Документации ненадлежащих и не соответствующих положениям Закона №223-ФЗ сведений о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по результатам 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.

В отношении второго довода жалобы:

Согласно ч. 25 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ оператор электронной площадки в течение часа после размещения в единой информационной системе протокола сопоставления ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений направляет заказчику результаты осуществленного оператором электронной площадки сопоставления ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений, а также информацию о ценовых предложениях, дополнительных ценовых предложениях каждого участника конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса предложений в электронной форме.

В соответствии с ч. 26 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ в течение одного рабочего дня после направления оператором электронной площадки информации, указанной в части 25 настоящей статьи, и вторых частей заявок участников закупки комиссия по осуществлению закупок на основании результатов оценки заявок на участие в такой закупке присваивает каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора. Заявке на участие в конкурсе в электронной форме, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, а в случае проведения аукциона в электронной форме или запроса котировок в электронной форме - наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

В соответствии с 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.

В силу п. 18 Информационной карты Документации критерии, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, порядок начисления баллов по критериям (показателям), их содержание и значимость указаны в Приложении 1 к Информационной карте, Таблицы № 1.

Заявке на участие в конкурсе в электронной форме, в которой

содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора или одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

Также, согласно п. 24 Информационной карты Документации на основании результатов рассмотрения первых частей, вторых частей и оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме комиссия определяет победителя конкурса в электронной форме. Победителем конкурса в электронной форме признается Участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе в электронной форме которого присвоен первый номер исходя из критериев оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме, их содержания и значимости, указанных в Приложении 1 к Информационной карте Таблицы № 1 документации о проведении конкурса.

В силу п. 1 Приложения №1 к Информационной карте Документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе:

1. Цена договора.

2. Финансовое состояние.

3. Квалификация Участника.

3.1 Опыт выполнения работ по техническому обслуживанию систем кондиционирования воздуха за последние 3 года;

3.2. Наличие квалифицированного персонала;

3.3. Наличие действующих сертификатов, оформленных на физические лица (работников Участника конкурса), подтверждающих право проведения монтажных, сервисных работ, а также работ по ремонту и обслуживанию оборудования, указанного в техническом задании (Раздел 5 Техническая часть)

4. Наличие сертификатов, подтверждающих функционирование на предприятии исполнителя систем: менеджмента качества ISO 9001, менеджмента безопасности труда и охраны здоровья OHSAS 18001 (или менеджмента охраны здоровья и обеспечения безопасности труда ISO 45001).

Порядок оценки заявок по критерию «Цена договора» приведен в пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к Документации, а именно:

Ценовое предложение подается в соответствии с регламентом ЭТП.

Рейтинг Участника по данному критерию определяется исходя из сравнения цены договора, предложенной всеми допущенными Участниками.

Расчет баллов производится по формуле:

$$Ц = K_{зн} \times (1 - (Ц_{оц} - Ц_{мин}) / Ц_{мах}),$$

где:

$K_{зн}$ – коэффициент значимости критерия (подкритерия) – это вес критерия оценки в совокупности критериев оценки, установленных в документации о закупке, деленный на 100;

$Ц_{мах}$ – максимальная цена договора из всех заявок на участие;

$Ц_{оц}$ – предлагаемая цена договора оцениваемой заявки на участие;

$Ц_{мин}$ – минимальная цена договора из всех заявок на участие.

При этом, как было указано, в пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты Документации закреплено, что в случае, если Участник освобождается от исполнения обязанностей налогоплательщика НДС либо Участник не является налогоплательщиком НДС, то цена, предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную максимальную цену без НДС. При этом в указанном случае на стадии оценки и сопоставления Заявок для целей сравнения ценовые предложения всех Участников учитываются без НДС.

Таким образом установленный в пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты, пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к 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.

Согласно позиции АО «Гознак» ч. 1 ст. 1 Закона №223-ФЗ установлено, что целями регулирования данного закона является, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков (а не участников закупки), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств.

В понятии Заказчика по смыслу данной нормы в рамках требований Закона №223-ФЗ заказчик вправе любым, не противоречащим законодательству способом обеспечить получение товаров, работ,

услуг с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств.

Вместе с тем, Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика не может быть 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.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что согласно пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты, пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к Документации 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 конкурса.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленный в пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты, пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Исходя из изложенного по второму доводу жалобы, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты, пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 16 ст. 3.2 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 нормы статьи, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении третьего довода жалобы:

На основании п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона №223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 8 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления информации и документов об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено извещением об осуществлении такой закупки, документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации и предусматривающими в том числе порядок и случаи блокирования денежных средств, внесенных участниками такой конкурентной закупки в целях обеспечения заявок на участие в такой конкурентной закупке, и прекращения данного блокирования (если требование об обеспечении заявок на участие в такой закупке установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке).

На основании ч. 12 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться участниками такой закупки путем внесения денежных средств в

соответствии с настоящей статьей или предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой закупке осуществляется участником такой закупки.

Согласно ч. 13 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства денежные средства, предназначенные для обеспечения заявки на участие в такой закупке, вносятся участником такой закупки на специальный счет, открытый им в банке, включенном в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - специальный банковский счет).

Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 №1352 (ред. от 21.03.2022) "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема" (далее — Положение МСП).

В силу п. 4 Положения МСП закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

- а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;
- б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;
- в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании п. 23 Положения МСП предусмотрено, что если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению заявки на участие в закупке, размер такого обеспечения

не может превышать 2 процента начальной (максимальной) цены договора (цены лота). При этом такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Согласно п. 16 Информационной карты Документации обеспечение заявок на участие в закупке составляет 187 854 (сто восемьдесят семь тысяч восемьсот пятьдесят четыре) рубля 67 копеек.

При осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено Заказчиком в документации об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться Участниками такой закупки путем внесения денежных средств или предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой закупке осуществляется Участником такой закупки.

Вместе с тем, как было указано, в п. 6 Извещения, п. 5 Информационной карты Документации Заказчиком приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора как с НДС, так и без указанного налога, а именно:

9 392 733 (девять миллионов триста девяносто две тысячи семьсот тридцать три) рубля 33 копейки, с учетом НДС – 20 %.

7 827 277 (семь миллионов восемьсот двадцать семь тысяч двести семьдесят семь) рублей 78 копеек, без НДС.

Из указанного следует, что обеспечение заявок на участие в закупке составляет фиксированную сумму вне зависимости от применяемой участником системы налогообложения, при этом с лицом, находящимся на упрощенной системе налогообложения, договор по итогам Закупки будет заключен без НДС, в свою очередь начальной (максимальной) ценой договора для такого участника является сумма 7 827 277 (семь миллионов восемьсот двадцать семь тысяч двести семьдесят семь) рублей 78 копеек, без НДС.

Вместе с тем, размер обеспечения заявки в сумме 187 854 (сто восемьдесят семь тысяч восемьсот пятьдесят четыре) рубля 67 копеек по отношению к начальной (максимальной) цене договора 7 827 277 (семь миллионов восемьсот двадцать семь тысяч двести семьдесят семь) рублей 78 копеек, без НДС составляет 2,4%.

Таким образом установленный Заказчиком в п. 16 Информационной карты Документации порядок взимания обеспечения заявок на участие в закупке противоречит п. 23 Положения МСП, а также является дискриминационным ввиду необоснованной постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками Закупки.

Исходя из изложенного по третьему доводу жалобы, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в п. 16 Информационной карты Документации не соответствующего требованиям п. 23 Положения МСП дискриминационного порядка взимания обеспечения заявок на участие в закупке для лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, п. 23 Положения МСП выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы положения, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 30.03.2022 вх. №8849-ЭП/22) ООО «Евгенина» на действия заказчика АО «Гознак» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях заказчика АО «Гознак» нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч.ч. 9, 16 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, п. 23 Положения МСП, 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 30.03.2022 вх. №8849-ЭП/22) ООО «Евгенина» на действия заказчика АО «Гознак» (ИНН 7813252159, ОГРН 1167847225281)

при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АО «Гознак» (ИНН 7813252159, ОГРН 1167847225281) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817) 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 п. 6 Извещения, п. 5 Информационной карты Документации ненадлежащих и не соответствующих положениям Закона №223-ФЗ сведений о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по результатам Закупки, включающих информацию о цене договора как с НДС, так и без НДС;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 16 ст. 3.2 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 нормы статьи, допущенное путем незаконного установления в пп. 2 п. 6 Извещения, пп. 2 п. 5 Информационной карты, пп. 1 табл. 1 п. 2 Приложения №1 к Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения;

- п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, п. 23 Положения МСП выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы положения, допущенное путем незаконного установления в п. 16 Информационной карты Документации не соответствующего требованиям п. 23 Положения МСП дискриминационного порядка взимания обеспечения заявок на участие в закупке для лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения.

3. Заказчику АО «Гознак» (ИНН 7813252159, ОГРН 1167847225281) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817) путем отмены составленных протоколов, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в извещение о Закупке и Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части настоящего решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами 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

14 апреля 2022 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 14.04.2022 № Т02-210/22 по жалобе на действия заказчика АО «Гознак» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817, 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 АО «Гознак» (ИНН 7813252159, ОГРН 1167847225281) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание систем кондиционирования воздуха МПФ - филиала АО «Гознак» (извещение №32211236817), путем отмены составленных протоколов, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в извещение о Закупке и Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения Комиссии от 14.04.2022 № Т02-210/22, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами 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 России в срок до 13 мая 2022 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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