

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-181/23

06 апреля 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 АО «Кронштадский морской завод» (далее – Заказчик) и ООО «Мебельснаб» (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 (вх.№7479-ЭП/23 от 28.03.2023) ООО «Мебельснаб» на действия заказчика АО «Кронштадтский морской завод» при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

17 марта 2023 года на сайте ЭТП www.astgoz.ru в сети Интернет (далее – ЭТП) было опубликовано извещение №230583300110 о проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (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 закупке АО «Кронштадский морской завод» (далее – Положение о закупках), версия 23 от 17.01.2023, 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	6 192 814,58 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	17.03.2023
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	29.03.2023 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	07.04.2023 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	www.astgoz.ru

2. Доводы жалобы.

1) По мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия, предусматривающие 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;

2) Заявитель полагает, что порядок оценки по критерию «Срок поставки» – срок меньше или равный, указанному в тех. задании сроку из указанных претендентами в заявках на участие в конкурсе является существенным условием договора и кроме того даёт необоснованное преимущество в оценке заявок по данному критерию участникам, которые могли знать о готовящейся процедуре закупки заранее и у которых имеется в наличии требуемый к поставке товар, перед теми участниками, которые узнали о характеристиках товара только после получения документации и её изучения;

3) Заявитель оспаривает порядок оценки по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования» – за 2021-2022 г на сумму менее/более 20 000 000,00 руб., указывая, что использование в порядке оценки критериев о наличии опыта за определенный выборочный период и в сумме, значительно превышающей (более чем в три раза) начальную цену договора (НМЦД 6 192 814,58 руб.) тождественно созданию преимущественных условий определенным участникам и не является объективным;

4) Заявитель указывает на ненадлежащие неисполнимые требования к поставляемой продукции согласно п. 2.1 Приложения №1 к Техническому заданию Документации, где предусмотрена сборная конструкция на специальных болтах/винтах квадратного сечения;

5) Заявитель полагает чрезмерными и дискриминационными условия

раздела «Требования Заказчика к техническим характеристикам оборудования, его составу и комплектации» Документации, следуя которому заявленные характеристики, указанные в «техническом предложении» должны быть обязательно подтверждены эскизами, схемами, моделями, чертежами, доказывающими полное соответствие техническому заданию, что создает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для представления документов до подведения итогов закупки.

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

Документы, истребованные уведомлением № 78/7138/23 от 30.03.2023 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 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 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 в случае 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 «Кронштадский морской завод» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила.

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 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;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований 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. 1 ст. 3.5 Закона №223-ФЗ закрытый конкурс, закрытый аукцион, закрытый запрос котировок, закрытый запрос предложений или иная конкурентная закупка, осуществляемая закрытым способом, проводится в случае, если сведения о такой закупке составляют государственную тайну, или если такая закупка осуществляется в рамках выполнения государственного оборонного заказа в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации в части заказов на создание, модернизацию, поставки, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и специальной техники, на разработку, производство и поставки космической техники и объектов космической инфраструктуры, или если координационным органом Правительства Российской Федерации в отношении такой закупки принято решение в соответствии с [пунктом 2](#) или [3 части 8 статьи 3.1](#) настоящего Федерального закона, или если в отношении такой закупки Правительством Российской Федерации принято решение в соответствии с [частью 16 статьи 4](#) настоящего Федерального закона

(далее также - закрытая конкурентная закупка).

В силу ч. 2 ст. 3.5 Закона №223-ФЗ закрытая конкурентная закупка осуществляется в порядке, установленном статьей 3.2 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

На основании ч. 3 ст. 3.5 Закона №223-ФЗ информация о закрытой конкурентной закупке не подлежит размещению в единой информационной системе. При этом в сроки, установленные для размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, заказчик направляет приглашения принять участие в закрытой конкурентной закупке с приложением документации о закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закрытой конкурентной закупки. Иная информация о закрытой конкурентной закупке и документы, составляемые в ходе осуществления закрытой конкурентной закупки, направляются участникам закрытой конкурентной закупки в порядке, установленном положением о закупке, в сроки, установленные настоящим Федеральным законом. Участник закрытой конкурентной закупки представляет заявку на участие в закрытой конкурентной закупке в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать ее содержание до вскрытия конверта.

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 ч. 15 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

На основании 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.

Также п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке в числе прочего 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 п. 4.1.9 Документации приведены сведения о максимальной цене договора:

6 192 814,58 руб. (с НДС)

5 160 678,82 руб. (без НДС)

Согласно п. 5.1 Документации в рамках оценки и сопоставления заявок закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки по степени предпочтительности для заказчика, учитывая следующие критерии:

№ п/п	Наименование критерия	Вес (значимость) критерия, в %	Весовой коэффициент значимости	Максимально возможный балл по критерию
1	Цена договора (цена единицы	80	0.80	100

	продукции)			
2	Срок поставки	10	0,10	100
3	Опыт поставки аналогичного оборудования	10	0,10	100

Пунктом 5.2 Документации предусмотрено, что в рамках оценки по критерию «Цена договора (цена единицы продукции)» заявке Участника присваиваются баллы БЦі в соответствии с ценой предложения, указанной в заявке Участника по формуле:

$$RЦі = Ц_{\min} / Ці * 100$$

где: RЦі – оценка по критерию «цена договора (лота)» і-го Участника, баллы.

Ці – предложение о цене договора, указанное в Заявке на участие в процедуре закупки і-го Участника, руб.

Ц_{min} – минимальное предложение о цене из представленных Участниками процедуры закупки в Заявках, руб.

В случае если один из участников применяет упрощенную систему налогообложения, то сопоставление предложений будет осуществляться в едином базисе сравнения ценовых предложений участников, т.е. без учета НДС. При оценке заявок по критерию «Цена договора» наибольшее количество баллов присваивается заявке с наименьшей ценой.

На основании п. 2.1 Проекта договора Документации общая стоимость Товара составляет _____ (сумма прописью) руб. __ коп., включая НДС - _____ (сумма прописью) руб. __ коп.

При этом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, установленный в п. 5.2 Документации порядок оценки по критерию «Цена договора (цена единицы продукции)» нельзя признать законным и соответствующим принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки по следующим основаниям.

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 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.

Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика в части возможности применения налогового вычета 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 постановки 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 п. 17 Информационной карты Документации порядок определения итоговой цены договора также не учитывает.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки и подведения итогов с формированием цены договора 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, с последующим заключением договора по итогам Закупки по цене и иным условиям, предложенным победителем.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что согласно

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 Закупки.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконными и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленные в п. 5.2 Документации условия и порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

На основании изложенного по первому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в п. 5.2 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.

В отношении второго довода жалобы:

На основании п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 5.2 Документации предусмотрен следующий порядок оценки по критерию «Срок поставки»:

$$RC_i = C_{\min} / C_i * 100$$

где:

RC_i – оценка по критерию «Срок поставки», баллы;

C_i – срок поставки, указанный в заявке на участие в конкурсе i -ого претендента;

С_{min} – срок меньше или равный, указанному в тех. задании сроку из указанных претендентами в заявках на участие в конкурсе;

Срок поставки Участником конкурса может быть запрашиваемый или меньше, чем в технической документации.

Максимальный балл по данному критерию присваивается заявке Участника конкурса, имеющего срок поставки, запрашиваемый или меньше, чем в технической документации.

Критерий оценивается, исходя из «Техническое предложение» (Раздел 8 Форма 2 настоящей Документации), в котором указывается срок поставки.

Техническим заданием Документации предусмотрен максимальный срок поставки товара, выполнения работ, услуг - 25 календарных дн. С момента заключения Договора.

Согласно позиции Заявителя предложенный срок меньше или равный указанному в Техническом задании Документации сроку из указанных претендентами в заявках на участие в конкурсе является существенным условием договора и кроме того даёт неконкурентные преимущества в оценке заявок по данному критерию участникам, которые могли знать о готовящейся процедуре закупки заранее и у которых имеется в наличии требуемый к поставке товар, перед теми участниками, которые узнали о характеристиках товара только получения документации и её изучения, таким образом, по мнению Заявителя, участник у которого данный товар в наличии может вместо 25 дней поставки, согласно техническому заданию предложить срок поставки 1 день, что фактически нивелирует значения данного критерия оценки у других участников согласно указанному порядку оценки.

Представители Заказчика отметили, что в соответствии с разделом 8.5 Положения о закупках для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе и запросе предложений, закупочная комиссия должна сопоставлять и оценивать такие заявки по критериям, указанным в закупочной документации, в свою очередь одним из таких критериев может являться «срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг».

При этом со стороны Заявителя не представлено каких-либо документов или сведений, свидетельствующих о дискриминационном или ограничивающем характере установленных в Документации оспариваемых требований, невозможности соблюдения оспариваемых требований для участия в Закупке Заявителем, как потенциальным участником Закупки, или указывающих на необоснованное

предоставление преимущественных условий иным потенциальным участникам Закупки.

На основании изложенного второй довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения в ходе заседания по рассмотрению жалобы Заявителя.

В отношении третьего довода жалобы:

На основании ч. 22 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Частью 8 ст. 4 Закона №223-ФЗ закреплено, что извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Как указывалось, в п. 4.1.9 Документации приведены сведения о максимальной цене договора:

6 192 814,58 руб. (с НДС)

5 160 678,82 руб. (без НДС)

Пунктом 5.2 Документации предусмотрен следующий порядок оценки по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования»:

ROi – оценка по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования» на сумму не менее 20 000 000,00 (с НДС)., баллы:

- Опыт поставки аналогичного оборудования за 2021-2022 г на сумму менее 20 000 000,00 руб. = 0 баллов

- Опыт поставки аналогичного оборудования за 2021-2022 г на сумму 20 000 000,00 руб. и более = 100 баллов

Критерий "опыт поставок" оценивается, исходя из суммы всех договоров из справки о перечне и объемах исполнения аналогичных договоров

Справка предоставляется в свободной форме.

Для соответствия критерию "опыт поставок" участник в составе заявки должен предоставить копии договоров, товарных накладных (УПД), либо подписанный с обеих сторон Акт о полном исполнении обязательств по договору поставки предметом закупки, которых является поставка аналогичной продукции, при этом суммарная стоимость всех поставок за 2021-2022 год должна быть на сумму не менее 20 000 000,00 руб.

В случае отсутствия в составе заявки одного из вышеперечисленных документов (копий договоров, товарных накладных (УПД), либо подписанного с обеих сторон Акта о полном исполнении обязательств по договору поставки), опыт поставок аналогичной продукции будет считаться не подтвержденным, участнику по критерию будет начислено 0 баллов.

Из указанного следует, что минимальный порог для получения положительного рейтинга по критерию оценки «Опыт поставки аналогичного оборудования» кратно превышает объем оказываемых услуг в рамках договора.

Таким образом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что установленный Заказчиком порядок оценки по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования» является ненадлежащим, как не соответствующий объему оказываемых услуг в рамках Закупки, в связи с чем указанный порядок не позволяет объективно выявить лучшие условия поставки товаров.

На основании изложенного по третьему доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика по неправомерному установлению в п. 5.2 Документации несоразмерного объема оказываемых услуг в рамках Закупки порядка оценки заявок по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования», не позволяющего объективно выявить лучшие условия поставки товаров, нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 8, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившегося в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенного при организации и проведении Закупки.

В отношении четвертого довода жалобы:

Согласно п. 1, 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности,

качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, а также описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

На основании ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В позициях 1, 2, 6, 8, 9, 14, 16 Приложения №1 к Техническому заданию Документации к поставляемым товарам в числе прочего предъявляется требование об исполнении товара в виде сборной конструкции на специальных винтах квадратного сечения.

ГОСТ 7802-81 «БОЛТЫ С УВЕЛИЧЕННОЙ ПОЛУКРУГЛОЙ ГОЛОВКОЙ И КВАДРАТНЫМ ПОДГОЛОВКОМ» предусмотрено исполнение болтов с полусферической шляпкой и подголовком с квадратным сечением, при этом из представленных Заявителем сведений следует, что технологические особенности резьбового крепежа (винтов, болтов) не могут иметь квадратного сечения.

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что Заказчиком в позициях 1, 2, 6, 8, 9, 14, 16 Приложения №1 к Техническому заданию Документации предъявляются ненадлежащие требования к характеристикам поставляемого товара, фактически являющиеся неисполнимыми.

Исходя из изложенного по четвертому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному предъявлению в позициях 1, 2, 6, 8, 9, 14, 16 Приложения №1 к Техническому заданию Документации ненадлежащих неисполнимых требований к характеристикам поставляемого товара нарушение п.п. 1, 2 ч. 1, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, 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 пятого довода жалобы:

В соответствии с п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию,

форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

Согласно п. 7.3 Документации требования к продукции (предмету закупки) представлены отдельным файлом в Приложении №2 к документации о закупке « ТЗ № __ (Приложение №2) » являющимся неотъемлемой частью настоящей документации.

Техническим заданием Документации предусмотрено, что требования к качеству товаров, работ, услуг, безопасности (Технический регламент, ТУ, ОСТ, ГОСТ, СанПин, Спип), требования к техническим характеристикам товаров, работ, услуг, функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, работ, услуг определены в соответствии с приложением №1 к ТЗ.

Приложение №1 к Техническому заданию Документации включает перечень из 17 позиций товаров, требования к техническим и функциональным характеристикам этих товаров.

При этом в отношении каждой из 17 позиций Приложения №1 к Техническому заданию Документации указано, что заявленные характеристики, указанные в «техническом предложении» должны быть обязательно подтверждены эскизами, схемами, моделями, чертежами, доказывающими полное соответствие техническому заданию (приложить в составе заявки). Все нагрузки должны быть подтверждены протоколами испытаний.

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, из указанных положений гражданского законодательства Российской Федерации следует, что сопроводительные документы, относящиеся к товару, передаются заказчику одновременно с передачей товара.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что требование о представлении на этапе подачи заявки документов предлагаемого к поставке товара в соответствии с требованиями Документации обременяют участника закупки заблаговременно приобрести или изготовить указанную в Техническом задании Документации продукцию, что необоснованно накладывает на

участников Закупки дополнительные расходы.

Отсутствие у участника Закупки до заключения договора с заказчиком указанных сопроводительных документов на поставляемый товар не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

В свою очередь требование предоставления эскизов, схемам, моделей, чертежей, доказывающих полное соответствие техническому заданию, а также протоколов испытаний обязывает участника приобрести или изготовить продукцию без гарантий того, что по итогам закупки он станет победителем и сможет реализовать товар, из чего следует, что указанное требование исключает возможность равного участия в закупочной процедуре участников, у которых не имеется в наличии требуемых образцов товара.

На основании изложенного по пятому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Приложении №1 к Техническому заданию Документации чрезмерного дискриминационного требования о предоставлении в составе заявки эскизов схемам, моделей, чертежей, доказывающих полное соответствие техническому заданию планируемого к поставке товара, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п.п. 2, 9 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 Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (вх.№7479-ЭП/23 от 28.03.2023) ООО «Мебельснаб» на действия заказчика АО «Кронштадтский морской завод» при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях АО «Кронштадтский морской завод» нарушения п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 8, п.п. 1, 2, 9, 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 (вх.№7479-ЭП/23 от 28.03.2023) ООО «Мебельснаб» на действия заказчика АО «Кронштадтский морской завод» (ИНН 7843003128, ОГРН 1157847141242) при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АО «Кронштадтский морской завод» (ИНН 7843003128, ОГРН 1157847141242) при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110) нарушения:

- 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 путем незаконного установления в п. 5.2 Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 8, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившегося в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенного путем неправомерного установления в п. 5.2 Документации несоразмерного объема оказываемых услуг в рамках Закупки порядка оценки заявок по критерию «Опыт поставки аналогичного оборудования», не позволяющего объективно выявить лучшие условия поставки товаров;

- п.п. 1, 2 ч. 1, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное путем незаконного предъявления в позициях 1, 2, 6, 8, 9, 14, 16 Приложения №1 к Техническому заданию Документации ненадлежащих

неисполнимых требований к характеристикам поставляемого товара;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п.п. 2, 9 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 путем незаконного установления в Приложении №1 к Техническому заданию Документации чрезмерного дискриминационного требования о предоставлении в составе заявки эскизов схемам, моделей, чертежей, доказывающих полное соответствие техническому заданию планируемого к поставке товара.

3. Заказчику АО «Кронштадтский морской завод» (ИНН 7843003128, ОГРН 1157847141242) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110) путем аннулирования закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

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

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

06 апреля 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 06.04.2023 № Т02-181/23 по жалобе на действия заказчика АО «Кронштадтский морской завод» при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110, 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 «Кронштадтский морской завод» (ИНН 7843003128, ОГРН 1157847141242) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110), путем аннулирования закрытого запроса предложений в электронной форме на поставку производственной металлической мебели (извещение №230583300110) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 05 мая 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение

трех месяцев со дня его вынесения.