РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-194/24

15 апреля 2024 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 «Россети Центр закупок» (далее - Организатор торгов), ПАО «Россети» - МЭС Северо-Запада (далее – Заказчик) и ООО ОП "АЛЕКСИС" (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 26.03.2024 вх. №7828-ЭП/24) ООО ОП "АЛЕКСИС" на действия АО «Россети Центр закупок» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534, далее - Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

04 марта 2024 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32413350534 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (далее — Извещение), 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), Единым стандартом закупок ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети», версия 41 от 29.12.2023 (далее – Положение о закупках), 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	32 078 592,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	04.03.2024
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	25.03.2024 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	08.04.2024
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Электронная площадка «РТС-Тендер»

2. По мнению Заявителя в Документации в качестве сведений о начальной (максимальной) цене договора неправомерно приведены два значения с учетом НДС и без НДС, что фактически приводит к невозможности подачи ценового предложения без НДС, превышающего начальную (максимальную) цену договора без НДС, на электронной торговой площадке.

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

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №02/7987/24 от 28 марта 2024 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии дважды объявлялся перерыв общим сроком до 15-15 (МСК) 15.04.2024.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, 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.

ПАО «Россети» 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.

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.

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.

Согласно 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.

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.

В соответствии с 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.

Согласно п. 1.3.1 Документации начальная (максимальная) цена

договора указана в извещении о закупке и пункте 5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ». Начальная (максимальная) цена договора может быть указана Заказчиком в виде сведений о начальной (максимальной) цене договора, либо формулы цены, и максимального значения цены договора, либо цены единицы товара, работы, услуги и максимального значения цены договора. В случае если по результатам закупки в соответствии с условиями документации о закупке может быть заключено несколько договоров, в том числе с несколькими заказчиками, начальная максимальная цена договора может включать в себя указание начальных максимальных цен отдельных договоров.

В п. 5 Информационной карты Документации указано следующее:

Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет 26 732 160,00 руб., кроме того НДС в размере 5 346 432,00 руб.

Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 32 078 592,00 руб.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки, представленной участником закупки.

Согласно п. 3.5.1 Документации цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении закупке и в пункте 5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

В соответствии с п. 3.5.4 Документации цена договора должна включать в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях, если иное не установлено документацией о закупке.

В п. 5.2 Проекта договора Документации указано, что общая стоимость Услуг, оказываемых Исполнителем по Договору, составляет _____ рублей, _____ копейки, кроме того НДС ___% _____рублей, _____ копейки, общая стоимость с НДС _____ руб.___ коп., по ставке, установленной налоговым законодательством Российской Федерации».

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).

Представители Организатора торгов в возражениях сообщили, что какие-либо ограничения на возможность подачи ценового предложения в части НДС участниками, применяющими УСН, Документацией не установлены.

По мнению Организатора торгов довод Заявителя о том, что максимальная цена 32 078 592,00 руб. может быть только с НДС и это условие может как-то ограничивать всех участников Закупки, не применяющих НДС, а также ставить их в заведомо проигрышное положение, поскольку участники с УСН платят отдельный налог, но сумма данного налога никак не прибавляется к договору в отличие от плательщиков НДС, является несостоятельным и не отражает законодательную суть требований к формированию и обоснованию НМЦ договора.

Согласно позиции Организатора торгов в соответствии с п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ обоснование НМЦ договора включает информацию о возможных расходах самого заказчика на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, которые он понесет в дальнейшем, оплачивая стоимость договора, заключенного с победителем по итогам проведенных закупочных процедур. Поэтому вопрос включения в НМЦ договора сведений об НДС-20% лежит в плоскости общего налогообложения, в системе которого находится сам Заказчик, а в отношении других обязательных платежей, которые обязаны оплачивать организации, находящиеся на УСН, не может и не должен рассматриваться Заказчиком как дополнительные расходы при определении НМЦ договора. В этой связи возможность участника, находящегося на УСН указать в своей заявке цену, превышающую НМЦ без учета НДС лежит исключительно в его

компетенции и определяется его желанием оплачивать или не оплачивать НДС, так как прямого запрета не оплачивать НДС организациями, находящимися на УСН, налоговым законодательством не предусмотрено.

Представители Организатора торгов в возражениях сообщили, что технические ограничения для подачи ценового предложения участниками, применяющими УСН отсутствуют, что подтверждается письмом ООО «РТС-тендер» от 02.04.2024 № 0479.

Вместе с тем, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России установила, что утверждение Организатора торгов об отсутствии технических ограничений для подачи ценового предложения участниками, применяющими УСН, не подкрепляется фактическим обстоятельствами, возникающими в процессе подачи ценового предложения без НДС, превышающего начальную (максимальную) цену без НДС при подаче заявки на электронной площадке ООО «РТС-тендер», и не позволяющими совершить указанное действие, что в полной мере отражено в приложенных к жалобе материалах.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконными и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ условия Документации, определяющие по сути различные значения предельных цен с НДС или без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

На основании изложенного Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Документации положений, определяющих различные по сути значения предельных цен с НДС или без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9 ст. 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 ненадлежащем соблюдении обязанности по установлению в документации о закупке сведений о цене единицы товара, работы, услуги и максимальном значении цены договора, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 26.03.2024 вх. №7828-ЭП/24) ООО ОП "АЛЕКСИС" на действия АО «Россети Центр закупок» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети"

- Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях АО «Россети Центр закупок» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9 ст. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, допущенное 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 26.03.2024 вх. №7828-ЭП/24) ООО ОП "АЛЕКСИС" на действия АО «Россети Центр закупок» (ИНН 7723185941, ОГРН 1027700035285) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов АО «Россети Центр закупок» (ИНН 7723185941, ОГРН 1027700035285) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9 ст. 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 ненадлежащем соблюдении обязанности по установлению в документации о закупке сведений о цене единицы товара, работы, услуги и максимальном значении цены договора, допущенное путем незаконного установления в Документации положений, определяющих различные по сути значения предельных цен с НДС или без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

3. Организатору торгов АО «Россети Центр закупок» (ИНН 7723185941, ОГРН 1027700035285) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по

охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534), путем отмены составленных протоколов, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части настоящего решения нарушения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке, проведения и завершения процедуры Закупки в соответствии с документацией о Закупке, действующим Единым стандартом закупок ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети» и нормами Закона №223-ФЗ.

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

15 апреля 2024 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 15.04.2024 № Т02-194/24 по жалобе на действия организатора торгов АО «Россети Центр закупок» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение

№32413350534, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов АО «Россети Центр закупок» (ИНН 7723185941, ОГРН 1027700035285) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора наоказание услуг по охране объектов филиала ПАО "Россети" - Северное ПМЭС, расположенных в Р. Коми (извещение №32413350534), путем отмены составленных протоколов, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной решения Комиссии от 15.04.2024 № Т02-194/24 нарушения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке, проведения и завершения процедуры Закупки в соответствии с документацией о Закупке, действующим Единым стандартом закупок ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети» и нормами Закона №223-ФЗ.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 13 мая 2024 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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