

## **РЕШЕНИЕ № 025/07/3-495/2021**

**по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1  
Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»**

23 апреля 2021 года город Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – Сапунов Д.Н. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России.

Члены Комиссии:

Гритчин И.Н. – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Лазебный А.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Рассмотрев жалобу . на действия АО «Горэлектросеть» организатора закупки №32110177518, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба на действия АО «Горэлектросеть» организатора закупки №32110177518.

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно на необоснованные требования закупочной документации.

09.04.2021 года в Единой информационной системе zakupki.gov.ru (ЕИС) АО «Горэлектросеть» была объявлена закупочная процедура на право заключения договора поставки строительных материалов для нужд АО «Горэлектросеть».

На основании Уведомления № 025/07/3-495/2021 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов, закупочная процедура приостановлена на стадии заключения договора.

Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив имеющиеся материалы дела, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

1. Рассмотрев довод заявителя об отсутствии указания в Закупочной документации положений предусматривающих условия оплаты для субъектов малого и среднего предпринимательства определенные Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 года №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Ставропольского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 14 (3) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 года №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Согласно Извещения о проведении закупки, являющейся неотъемлемой частью Закупочной документации, оплата производится в течение 180 (ста восьмидесяти) рабочих дней с момента фактической поставки партии продукции на склад Покупателя, расчеты производятся путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, согласно выставленным счетам.

Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что согласно Закупочной документации, а так же плана-графика закупок АО «Горэлектросеть», рассматриваемая закупочная процедура на право заключения договора поставки строительных материалов для нужд АО «Горэлектросеть» не является ограниченной по кругу участников (только субъектов малого и среднего предпринимательства) и в ней могут принимать участие не только субъекты СМП.

Таким образом рассматриваемая закупка проводилась заказчиком на общих основаниях, а не как закупка у субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения № 1352, при этом, ни документация о закупке, ни проект договора на выполнение работ не содержат каких-либо ограничений и положений о заключении договора с субъектом малого и среднего предпринимательства.

Декларирование участником в заявке на участие в закупке своей принадлежности к субъектам малого предпринимательства не является основанием для оплаты выполненных работ в сроки, установленные в пункте 14.3 Постановления № 1352, поскольку данный хозяйствующий субъект должен был принимать участие в закупке на общих (единых) условиях, указанных в документации, вместе с другими участниками.

Указанная позиция подтверждается Определением Верховного суда Российской Федерации от 30.04.2020 года по делу № 307-ЭС20-5708.

На основании изложенного Комиссия Ставропольского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений порядка формирования закупочной документации в части неуказания условий оплаты для субъектов малого и среднего предпринимательства.

2. Рассмотрев довод заявителя об установлении в закупочной документации двух начальных цен закупки цен: с НДС и без НДС, Комиссия Ставропольского УФАС России установила следующее.

Согласно извещения о проведении закупки, начальная (максимальная) цена (НМЦ) договора:

- для участников, не освобожденных от уплаты НДС (с НДС): 3 717 801 рубль, 42 копейки, в том числе НДС 20% 619 633 рубля 57 копейки.

- для участников, освобожденных от уплаты НДС (без НДС): 3 098 167 рублей, 85 копеек.

Участник закупки, не являющийся плательщиком НДС, предлагает цену договора, исходя из НМЦ, указанной без НДС.

Таким образом, Заказчиком в закупочной документации установлены 2 цены контракта с учетом НДС и без учета НДС.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

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

При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении аукциона (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки) ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки).

Таким образом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Соответственно, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

В Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС. Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Указанная позиция отражена в Письме ФАС России от 22.08.2018 года № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)».

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что организатор закупки – АО «Горэлектросеть», установив в закупочной документации различные начальные цены предмета закупки, допустил нарушение порядка организации и проведения торгов.

Согласно пункта 3.1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия антимонопольного органа выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Ввиду того, что в действиях организатора торгов установлен факт нарушения порядка организации и проведения торгов, и в настоящее время договор по итогам рассматриваемой процедуры не заключен, Комиссия Ставропольского УФАС России считает необходимым выдать АО «Горэлектросеть» обязательное для исполнения предписание направленное на устранение допущенных нарушений при проведении процедуры торгов.

Руководствуясь частью 1 статьи 17, частями 18, 20, 23 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Ставропольского УФАС России,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу на действия АО «Горэлектросеть» организатора закупки №32110177518 – обоснованной.

2. Выдать организатору закупки АО «Горэлектросеть», обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных в ходе процедуры проведения торгов, а именно:

- Закупочную процедуру на право заключения договора поставки строительных материалов для нужд АО «Горэлектросеть» №32110177518 – отменить.

- При необходимости закупку провести повторно, с учетом замечаний указанных в

настоящем Решении.

- Срок исполнения предписания - 10 рабочих дней с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

Председатель Комиссии: Д.Н. Сапунов

Члены Комиссии: И.Н. Гритчин

А.Ю. Лазебный

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.