

<...>

**Решение по жалобе № 032/10/18.1-430/2023 ООО «ЗИМЕР» на действия организатора ПАО «Россети Центр», закупочной комиссии ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») и заказчика ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки палаток пневмокаркасных для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Брянскэнерго»). 0095-БР-23 (извещение № 32312332027)**

«31» мая 2023 года  
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

установила:

19.05.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба № 032/10/18.1-430/2023 ООО «ЗИМЕР» на действия организатора ПАО «Россети Центр», закупочной комиссии ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») и заказчика ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки палаток пневмокаркасных для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Брянскэнерго»). 0095-БР-23 (извещение № 32312332027).

Как следует из жалобы, ООО «ЗИМЕР» являлось участником закупки. 11.05.2022 Заказчиком в ЕИС опубликован итоговый протокол № 32312332027-01, в котором указано следующее:

Начальная (максимальная) цена Договора, руб. без учета НДС	2 929 290,00		
Наименование параметра/ Участники закупки	Итоговый рейтинг (место в	Цена Заявки, руб. без учета	Цена Заявки, руб. с учетом

участники закупки	(место в ранжировке)	сумма с учетом НДС	сумма с учетом НДС
ООО «ЛЭП СтройЭнерго»	1.	2 870 704,00	3 444 844,80
ООО «ЗИМЕР»	2.	2 928 990,00	НДС не облагается

По результатам ранжирования заявок на участие в Закупке Заказчик признал победителем ООО «ЛЭП СтройЭнерго».

Заявитель считает данное решение необоснованным, незаконным и подлежащим отмене по следующим основаниям:

Заказчик не вправе при оценке заявок уменьшить (увеличить) предложенную участником цену договора на сумму НДС.

Оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Налоговым Кодексом РФ (далее – НК РФ) не предусматривается возможность предоставления хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в конкурентных процедурах.

Заявитель полагает, что заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае, согласно пункту 2 статьи 171 НК РФ, Заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Вместе с тем, упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) 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.

Организатор ПАО «Россети Центр», заказчик ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») не согласны с доводами заявителя, из пояснений, вх. № 3664-ЭП/23 от 26.05.2023, следует:

Довод жалобы заявителя в части оценки и сопоставления заявок является необоснованным на основании нижеследующего.

При организации и проведении запроса котировок Общество

руководствуется Законом о закупках, Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке) и иными нормативными правовыми актами, регуливающими закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг юридические лица, на которых распространяются его положения, обязаны руководствоваться действующим законодательством Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ним положениями о закупке. При этом, согласно части 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 и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положениями части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 8.1.6.1 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» предусмотрено, что рассмотрение, оценка и сопоставление заявок участников закупки осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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.

Доводы заявителя являются необоснованными, поскольку, оценка заявителей произведена в строгом соответствии с требованиями документации и единого стандарта. Руководствуясь пунктом 3.18. Извещения (документации) о проведении запроса котировок, в рамках оценочной стадии Закупочная комиссия оценивает и сопоставляет Заявки, соответствующие требованиям извещения о закупке, и проводит их ранжирование по степени предпочтительности, для Заказчика исходя из цены Заявки (без учета НДС). Единственным критерием для определения лучшей Заявки является наименьшая цена Заявки, при условии соответствия Заявки и самого Участника требованиям настоящего Извещения.

В соответствии с пунктом 3.19. Извещения (документации) о проведении запроса котировок - наивысшее место в итоговой ранжировке получает Заявка, имеющая наименьшую цену, сформированную посредством функционала ЭТП. Ранжировка Заявок осуществляется в порядке увеличения цен Заявок (чем выше цена, тем ниже место).

Доводы жалобы Заявителя на положения извещения, поданной по окончании подачи заявок при условии принятия участия в закупке, не подлежат рассмотрению по следующему основанию.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев,

позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Правоусмотрение участника закупки в вопросе обжалования действий организатора закупки и защиты своих прав и законных интересов не может являться безграничным, а предоставленное право на их защиту подлежит реализации с учетом прав и законных интересов организатора закупки.

Обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с положениями части 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействий) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом, действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе абсолютно любыми лицами вне зависимости подачи ими заявок на участие в закупке.

Заявитель конклюдентно согласился на все условия извещения в момент подачи им заявки на участие в закупке и не обжаловал положения извещения до момента подачи своей заявки.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

В подтверждение правомерности установленного Организатором порядка оценки Общество сообщает следующее.

Пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в

документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки. При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, 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.

Руководствуясь пунктом 5.2 приложения 2 к Единому стандарту закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке) «Типовые требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» Заказчиком в п. 1.5.3 Извещения установлено, что цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении закупки (подпункт 1.5.1), при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги (далее также - продукция) участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену договора без учета НДС.

Извещение содержит одну цену с указанием порядка формирования цены договора без учета НДС, размер суммы НДС, с НДС.

Указанное требование применяется в равной степени ко всем участникам закупок. Данный порядок оценки, установленный в Документации о закупке, соответствует положениям Единого стандарта закупок ПАО «Россети».

При проведении оценки заявок заказчиком не осуществляется никаких действий с ценовыми предложениями участников (ни «уменьшения» на размер НДС цены участника, находящегося на обычной системе налогообложения, ни «увеличения» цены участника, применяющего упрощенную систему налогообложения (далее - УСН), то есть из двух ценовых предложений, указанных участниками в заявках (с НДС и без НДС), заказчик в целях осуществления оценки использует ценовые предложения без НДС.

Таким образом, для ПАО «Россети Центр» как Заказчика применение в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений цен предложений участников без учета НДС является наиболее объективным сравнением цен на приобретение товаров, работ, услуг, основано на требованиях НК РФ и не может нарушать права отдельных участников закупки (в частности, применяющих упрощенную систему налогообложения).

На основании вышеизложенного, во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении запроса котировок, победитель определялся путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим призналось лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (без НДС). При этом, заказчик не производил какие-либо вычеты из ценовых предложений, а также не применял иные особенности оценки и

сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков, в связи с чем, ПАО «Россети Центр» просит жалобу ООО «ЗИМЕР» в части оценки и сопоставления заявок признать необоснованной, в части оспаривания положений документации оставить без рассмотрения.

В соответствии с уведомлением о продлении срока рассмотрения жалобы №032/10/18.1-430/2023 от 30.05.2023 продлен срок рассмотрения жалобы до 10 часов 30 минут 31.05.2023.

По итогам закупки договор не заключен.

**Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:**

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках Организатор ПАО «Россети Центр», заказчик ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») относятся к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность организатора и заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604).

Порядок проведения запроса котировок в электронной форме установлен Разделом 8 Положения о закупке.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч.2 ст.18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о конкуренции) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о 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.

Следовательно, наличие в жалобе указаний на осуществление закупки с нарушением положений Закона о закупках, что привело к нарушению прав и законных интересов участника закупки, является самостоятельным основанием для принятия жалобы к рассмотрению.

Жалоба ООО «ЗИМЕР» подлежала рассмотрению в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку содержала основания, предусмотренные п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках, в части неправомерного ранжирования участников закупки на основании заведомо незаконных требований извещения.

В отношении довода в части оценки и сопоставления заявок участников закупки сообщаем:

При рассмотрении жалобы представитель Общества пояснил, что в случае заключения договора с победителем, являющимся плательщиком НДС, цена договора будет включать НДС. Проект договора, размещенный в свободном доступе на ЕИС, также содержит указание на включение НДС в стоимость по договору.

Во исполнение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках, при проведении закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

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

Таким образом, 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.

При этом 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. Оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Оценка заявок без учета НДС может привести к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции.

Установление в Извещении (документации) п. 3.18. такого права оценки не может свидетельствовать о правомерности проведения оспариваемой закупки. Установление порядка сравнения ценовых предложений путем

приведения к единому базису путем сравнения ценовых предложений участников без НДС не соответствует требованиям Закона о закупках.

Организатором ПАО «Россети Центр», заказчиком ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго»), закупочной комиссией ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») при осуществлении закупки нарушены требования п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках, согласно которым при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, исходя из фактических материалов жалобы, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу № 032/10/18.1-430/2023 ООО «ЗИМЕР» на действия организатора ПАО «Россети Центр», закупочной комиссии ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго»), заказчика ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки палаток пневмокаркасных для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Брянскэнерго») 0095-БР-23 (извещение № 32312332027), признать обоснованной.

2. Признать в действиях организатора ПАО «Россети Центр», закупочной комиссии ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго»), заказчика ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго») нарушение п.2 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать организатору ПАО «Россети Центр», закупочной комиссии ПАО «Россети Центр» (филиал «Брянскэнерго»), заказчику ПАО «Россети Центр»



(филиал «Брянскэнерго») предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем:

- аннулирования запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки палаток пневмокаркасных для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Брянскэнерго») 0095-БР-23 (извещение № 32312332027);

- отмены протокола № 32312332027-01 от 11.05.2023;

- направления сведений об отмене протокола № 32312332027-01 от 11.05.2023 оператору электронной торговой площадки АО «РОССИЙСКИЙ АУКЦИОННЫЙ ДОМ».

При наличии сохранившиеся потребности провести закупку с учетом требований

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц» и настоящего Решения Брянского УФАС России.

4. Оператору электронной площадки АО «РОССИЙСКИЙ АУКЦИОННЫЙ ДОМ» обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания, в том числе: вернуть заявки участникам закупки, подавшим заявки на участие запроса котировок в электронной форме за № 32312332027 с уведомлением об отмене протокола и об аннулировании запроса котировок в электронной форме за № 32312332027.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

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