

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-656/19

30 октября 2019 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителя от ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Организатор торгов); в отсутствие представителей от ООО «Рутон» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 21.10.2019 вх. № 31174-ЭП/19) ООО «Рутон» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку картриджей Xerox (извещение № 31908372431), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

04 октября 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31908372431 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку картриджей Xerox (далее – Закупка), включая документацию об аукционе (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Положение о закупках) в редакции от 01.10.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	45 000 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	04.10.2019
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	21.10.2019 в 08:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	23.10.2019, 28.10.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Санкт-Петербург, Лиговский проспект, д.88

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31908372431 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации дискриминационного

порядка расчета ценовых предложений участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС, предусматривающего перерасчет цены единицы товара, предложенной таким участником, при заключении договора без учета НДС.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС 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 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ГУП «Петербургский метрополитен» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок 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.

4. Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласилась. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Рутон» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/34978/19 от 24.10.2019, представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/34978/19 от 24.10.2019, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

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.

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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, 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 п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (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, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно п. 1.4 тома 2 Документации максимальное значение цены договора составляет: 45 000 000,00 рублей, в т.ч. НДС; общая начальная (максимальная) цена единицы товаров составляет: 226 054,42 рублей, в т.ч. НДС.

Представитель Организатора торгов отметила, что общая начальная (максимальная) цена единицы товара в документации о закупке определена заказчиком, как общая итоговая сумма с НДС, полученная при сложении стоимости товара каждой из позиции с учетом НДС, установленной в Приложении №1 к Тому 2 аукционной документации.

Приложением №1 к тому 2 Документации установлены подлежащие поставке товары и стоимость их единиц с учетом НДС.

В соответствии с п. 1.6.2 тома 2 Документации ценовое предложение не должно превышать общую (начальную) максимальную цену единицы товара.

Как следует из п. 1.6.7 тома 2 Документации, необходимое количество товаров определить невозможно (п. 2.3.3.18.1 Положения о закупках ГУП «Петербургский метрополитен»). Количество товара определяется, исходя из фактической потребности Заказчика в товарах.

Цена каждого товара, определяется путем снижения цены единицы товара пропорционально снижению общей начальной (максимальной) цены единицы товара.

Поддача ценовых предложений проводится путем снижения общей начальной (максимальной) цены единицы товара.

Представитель Организатора торгов пояснила, что, таким образом, торги проводятся по снижению общей (начальной) максимальной цены единицы товара и участник, предложивший максимальное снижение общей (начальной) максимальной цены единицы товара становится победителем такой закупки.

Также пунктом 1.6.7 тома 2 Документации установлено, что стоимость единицы товара рассчитывается с применением коэффициента снижения к начальной (максимальной) стоимости единицы товара, указанной в приложении № 1 к Тому 2 аукционной документации.

В случае, если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за единицу товара при заключении договора производятся с учетом коэффициента пересчета, рассчитанного как отношение ценового предложения, предложенного победителем, к общей начальной (максимальной) цене единицы товара, установленной в извещении о проведении аукциона, без учета суммы НДС.

При этом договор заключается по максимальному значению цены договора.

Оплата поставленного товара осуществляется по цене единицы товара исходя из объема фактически поставленных товаров, но в размере, не превышающем максимального значения цены договора, указанного в извещении и документации.

При расчете стоимости единицы товара при заключении договора, полученная стоимость округляется как в большую, так и в меньшую сторону до двух знаков после запятой (до сотых), при этом, цена договора изменению в большую сторону не подлежит. В Спецификации (Приложение к договору по одной номенклатуре товара допускается указывать разные цены за единицу).

Заявитель в жалобе указывает на то, что условия о перерасчете цены и уменьшении ее на размер НДС, а именно на 20%, изложенные в п. 1.6.7 тома 2 Документации, являются незаконными и дискриминационными, так как, по мнению Заявителя, если победителем Закупки станет участник, не являющийся плательщиком НДС, то цена, предложенная таким участником, будет снижена на 20%, что приводит к ущемлению прав участников, применяющих упрощенный режим налогообложения.

Вместе с тем Представитель Организатора торгов пояснила, что согласно условиям Документации заключение договора производится по цене предложения победителя, при этом пропорциональная стоимость каждой единицы товара при заключении договора рассчитывается путем применения к ней коэффициента пересчета. Расчет коэффициента пересчета производится следующим образом: из общей НМЦЕ товара, указанной в документации о закупке, вычитается НДС, затем ценовое предложение победителя закупки делится на полученную сумму общей НМЦЕ товара без НДС. Тем самым общая цена всех единиц товара после применения коэффициента пересчета будет равна предложению участника. Таким образом, ценовое предложение победителя остается неизменным, из ценового предложения победителя не вычитается НДС, и оно не ставится в зависимость от системы налогообложения победителя закупки, а применение коэффициента пересчета не влияет ни на максимальное значение цены, по которой заключается договор, ни на общую цену всех единиц поставляемого товара, предложенную участником и служит лишь для расчета цен по каждой закупаемой товарной позиции в приложении к договору.

Представитель Организатора торгов также отметила, что правомерность вышеуказанного подхода к применению данного коэффициента находит свое подтверждение в:

- разделе 1.6. Приложения «документация для проведения конкурса в электронной форме

на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) для нужд Санкт-Петербурга» Методических рекомендаций по разработке документации для проведения электронных процедур для заказчиков Санкт-Петербурга, утвержд. Распоряжением Комитета по государственному заказу Санкт-Петербурга от 20.12.2013 N 113-р "Об утверждении методических рекомендаций для заказчиков Санкт-Петербурга", где указано, что «в случае если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за единицу товара (выполненные работы, оказанные услуги) при формировании проекта контракта производятся с учетом коэффициента пересчета, рассчитанного как отношение цены контракта, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС. Контракт заключается по цене, предложенной участником конкурса, с которым заключается контракт»;

- Письме Комитета экономического развития, промышленной политики и торговли Правительства Санкт-Петербурга от 29 декабря 2009 года, №ИУП-7715/09 «О порядке расчетов с победителями конкурсов, аукционов и запросов котировок, не являющихся плательщиками НДС», в котором сформулирован аналогичный вывод и рекомендовано применять указанный порядок к контрактам, заключаемым в рамках 44-ФЗ.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что условие, изложенное в п. 1.6.7 тома 2 Документации, о применении коэффициента пересчета, в случае, если победивший участник применяет упрощенную систему налогообложения, не является дискриминационным по отношению к таким участникам Закупки, так как общая цена всех единиц товара, к которым применен коэффициент пересчета, при заключении договора в конечном итоге будет соответствовать общей цене единиц товаров, предложенной таким участником. При этом из ценового предложения победителя не вычитается НДС и оно не ставится в зависимость от системы налогообложения победителя закупки, а применение коэффициента пересчета не влияет ни на максимальное значение цены, по которой заключается договор, ни на общую цену всех единиц поставляемого товара, предложенную участником.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу от 21.10.2019 вх. № 31174-ЭП/19) ООО «Рутон» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку картриджей Xerox (извещение № 31908372431) необоснованной.

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