

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-685/22

29 декабря 2022 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 СПб ГУДП «Путь» (далее – Заказчик) и ООО "Кратер" (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 22.12.2022 вх. №33139-ЭП/22) ООО «Кратер» на действия заказчика СПб ГУДП "Путь" при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

07 декабря 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32211929095 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (далее - Закупка), включая конкурсную документацию (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 Санкт-Петербургского государственного унитарного дорожного предприятия "Путь", версия 32 от 02.09.2022 (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	50 000 000,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	07.12.22
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.12.2022 в 16:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	23.12.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Санкт-Петербург, Майков переулок, д. 9

2. Доводы жалобы.

1) Заявитель полагает необъективным и ненадлежащим установленный в Документации порядок оценки заявок по критерию «Качество товара», не отражающий качество нефтепродуктов и включающий произвольные оценочные интервалы, не соответствующие ГОСТ;

2) По мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия, предусматривающие как разные значения начальной (максимальной) цены договора для участников закупки (в зависимости от применяемой системы налогообложения), так и 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;

3) Заявитель указывает, что в п. 7.2 Проекта договора Документации определены условия, которые не соответствуют гражданскому законодательству и являются фактором, ограничивающим конкуренцию, так как ставят потенциального участника Закупки в уязвимое положение в случае заключения договора на таких условиях;

4) По мнению Заявителя в п. 2.2 Проекта договора Документации Заказчиком в нарушение Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 №1352 установлен ненадлежащий срок оплаты, что приводит к нарушению прав субъектов малого и среднего предпринимательства.

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

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/30897/22 от 22 декабря 2022 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.

СПб ГУДП «Путь» относится к унитарным предприятиям, 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.

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 неизмеряемых 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. 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.

На основании ч. 8 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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.

По первому доводу жалобы:

Согласно п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке 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.

На основании пп. 2 п. 19 ч. I Документации при проведении оценки и сопоставления заявок комиссия по закупкам производит расчет баллов и ранжирует заявки на участие в конкурсе в соответствии с критериями оценки, установленными в Информационной карте.

Согласно пп. 3 п. 19 ч. I Документации заявке, получившей наибольшее количество баллов, присваивается первый номер. Остальные заявки ранжируются по мере уменьшения количества баллов.

В соответствии с п. 19 ч. II Документации для выявления лучших условий исполнения договора и определения победителя конкурса комиссия по закупкам заказчика применяет балльную систему.

Исходя из конкурсных предложений участников, каждой заявке начисляются баллы по следующим критериям:

Наименование критерия	Максимальное значение баллов по критерию (Бmax)
Цена предложения	50
Качество товара	30
Минимальный срок поставки партии товара с момента получения заявки	10
Наличие документа, подтверждающего, что участник является официальным дистрибьютором предприятия-изготовителя Товара	10

Расчет количества баллов по критерию «Качество товара» производится на основании Таблицы оценки значений наиболее значимых характеристик товара (Таблица 1).

Заявленные в Техническом предложении участника значения (диапазоны значений) показателей (характеристик) товара должны безусловно удовлетворять требованиям нормативов, указанным в столбце 4 Таблицы 1.

Подтверждением заявленных значений (диапазонов значений) являются приложенные участником к заявке документы (копии ТДС, либо паспорта качества, либо паспорта безопасности, выданного предприятием-изготовителем), указанные в которых конкретные показатели или средние значения показателей попадают в заявленный диапазон.

Затем по каждому показателю в зависимости от заявленного участником диапазона допустимых значений начисляются очки в зависимости от того, в какой из оценочных интервалов (столбцы 5, 6 и 7 Таблицы 1) попадает указанная в столбце 8 Таблицы 1 граница заявленного участником диапазона (либо заявленное участником конкретное значение).

За неподтвержденные документами параметры очки не начисляются.

После этого очки суммируются по всем показателям предложенного товара.

Количество баллов, начисленных по данному критерию, определяется на основании Таблицы 2:

Таблица 2

Количество очков, набранных по всем показателям товара.	Количество баллов
Менее 35	0
От 35 до 65 включительно	15
Свыше 65	30

Основание – предоставленное Техническое предложение.

Позиции 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации соответствует товар «Масло моторное М10Г2К» со следующими условиями оценки:

№ п/п	Наименование	Наименование показателя	Значение показателя в соответствии с нормативом (ГОСТом)	Интервал значений показателя, оцениваемый в 0 очков	Интервал значений показателя, оцениваемый в 0,5 очков	Интервал значений показателя, оцениваемый в 1 очко	Граница предлагаемого интервала, по которой оценивается показатель
1	2	3	4	5	6	7	8
		Кинематическая	0,2115	0,200	1,00110	1,11115

11	Масло моторное М10Г2К	вязкость при 100 °С в мм ² /с	9,5-11,0	9,5-9,9	10,0-11,0	11,1-11,0	нижняя
		АСТМ Д 445 Температура вспышки по СОС в °С ГОСТ 4333	не ниже 220	не ниже 220	не ниже 231	не ниже 240	нижняя
		Температура текучести ГОСТ 20287, °С	не выше (-18)	не выше (-15)	не выше (-17)	не выше (-18)	верхняя
		Общее щелочное число в мг КОН/г ГОСТ11362	не менее 6,0	не менее 6,0	не менее 6,4	не менее 6,7	нижняя
		Сульфатная зольность % масс. ГОСТ 12417	не более 1,15	не более 1,15	не более 1,05	не более 1,00	верхняя

Согласно Техническому заданию Документации установлено, что товар «Масло моторное М10Г2К» должен соответствовать ГОСТ 17479.1-2015 /ГОСТ 8581-78 / SAE J300.

При этом, интервалы значений в рамках оценки товара «Масло моторное М10Г2К» в п. 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации содержат существенно суженные диапазоны по отношению к установленным в ГОСТ 17479.1-2015 /ГОСТ 8581-78 / SAE J300 по отношению к указанному товару.

Представители Заказчика отметили, что так как ГОСТом допускаются значения характеристик в пределах некоторого диапазона, внутри допустимых ГОСТом диапазонов характеристики одного товара (одного производителя) могут быть лучше характеристик другого товара (другого производителя). Для того чтобы определить товар с наилучшими характеристиками, допустимый ГОСТом диапазон разбит на три части. Попадание заявленных участником характеристик в ту или иную часть допустимого диапазона определяет уровень качества предлагаемого товара и оценивается различным количеством баллов.

Вместе с тем, в отсутствие представленных документов или сведений, определяющих зависимость уровня качества предлагаемого товара от соответствия характеристикам в рамках определенных Заказчиком интервалов Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что предусмотренный порядок оценки по п. 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации «Масло моторное М10Г2К» критерия «Качество товара» является необъективным, как определенный произвольно и субъективно.

Таким образом, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком условия и порядок оценки заявок по п. 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации «Масло моторное М10Г2К»

критерия «Качество товара» являются необоснованными, ненадлежащими и, как следствие, не позволяют объективно выявить уровень качества предлагаемого товара.

На основании изложенного по первому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика по неправомерному установлению в п. 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации «Масло моторное M10Г2К» критерия «Качество товара» необоснованных и ненадлежащих условий и порядка оценки заявок, не позволяющих объективно выявить уровень качества предлагаемого товара, 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 второго довода жалобы:

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.

Согласно 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.

На основании 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.

В п. 4 Извещения приведены сведения о начальной (максимальной) цене товара, а именно:

Начальная (максимальная) цена Товара приведена в Таблице 1:

Таблица 1

№ п/п	Наименование	Ед. изм.	Цена за 1 ед.изм. без НДС (руб.)	Цена за 1 ед.изм. с НДС 20% (руб.)
1	Полусинтетическое моторное масло 10W40	л	389,42	467,30
2	Гидравлическое масло HVLP 46	л	267,13	320,56
3	Гидравлическое масло HVLP 32	л	267,13	320,56
4	Трансмиссионное масло синтетическое 75W-90	л	602,00	722,40
5	Трансмиссионное масло ATF DIII	л	705,00	846,00
6	Жидкость охлаждающая низкотемпературная G12 (малиновая)	л	201,25	241,50
7	Жидкость охлаждающая низкотемпературная G11 (зеленая)	л	189,79	227,75
8	Жидкость охлаждающая низкотемпературная G11 (синяя)	л	193,33	232,00
9	Жидкость бачка омывателя, до -30, без метанола	л	65,83	79,00
10	Масло моторное M8Г2К	л	199,17	239,00
11	Масло моторное M10Г2К	л	195,00	234,00
12	Масло моторное M10ДМ	л	206,67	248,00
13	Масло моторное M8ДМ	л	206,67	248,00
14	Масло гидравлическое ВМГЗ (МГ-15-В)	л	229,17	275,00
15	Масло промышленное И-20А	л	184,17	221,00
16	Масло Всесезонное универсальное тракторно-трансмиссионное W80	л	498,33	598,00
17	Жидкость охлаждающая низкотемпературная Тосол (синяя)	л	174,17	209,00
18	Трансмиссионное масло ТАД-17 (ТМ-5-18, SAE 80w-90)	л	319,17	383,00
19	Тормозная жидкость DOT-4 (от светло-желтого до светло-коричневого)	л	507,50	609,00
20	Минеральное моторное масло 15W40	л	389,17	467,00
21	Трансмиссионное масло минеральное LS 80W-90	л	319,17	383,00
22	Смазка тип 1	кг	975,00	1170,00
23	Смазка тип 2	кг	1104,17	1325,00
24	Очиститель тормозов	мл	950,00	1140,00
25	Смазка медная, аэрозоль	мл	1301,67	1562,00
26	Смазка литиевая	кг	729,17	875,00
27	Смазка проникающая (жидкий ключ), аэрозоль	мл	810,83	973,00

Также в п. 4 Извещения указано, что цена договора определяется суммарным фактически поставленным по заявкам Заказчика количеством Товара в течение срока действия договора и включает в себя все расходы, возникающие у подрядчика при исполнении договора, в том числе доставку, страхование, уплату налогов, пошлин, сборов и других

обязательных платежей. Максимальная стоимость Товара по договору – 50 (пятьдесят) миллионов рублей.

В случае если товары, услуги участника не облагаются НДС, то предложенная таким участником в Заявке цена не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без НДС. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС.

Согласно п. 19 ч. II Документации в расчете количества баллов по критерию «Цена предложения» также указано, что в случае если товары, услуги Участника не облагаются НДС, то цены, предложенные таким Участником в Заявке, не должны превышать установленные начальные (максимальные) цены единицы товара без НДС. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других Участников также учитываются без НДС.

Вместе с тем, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что примененный порядок оценки заявок из расчета ценовых предложений без НДС 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 Извещении и 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.

В возражениях на жалобу представитель Заказчика указал, что для всех участников Закупки установлены единые начальные максимальные цены товара, как с НДС, так и без НДС. Установка же единого значения для максимальной цены товара для участника- плательщика НДС и для

участника с упрощенной системой налогообложения ставит последнего в невыгодное положение и нарушает принцип равноправия участников Закупки.

При этом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, то в п. 2.1 Проекта договора в составе Документации указано, что цена Договора определяется суммарным фактически поставленным по заявкам Покупателя количеством Товара в течение срока действия Договора, но не должна превышать 50 миллионов рублей.

Цена Товара определена в Спецификации (Приложение №1 к Договору).

Цена Товара включает в себя все расходы, возникающие у Поставщика при исполнении Договора, в том числе транспортные расходы, страхование, уплату налогов, пошлин, сборов и других обязательных платежей.

В свою очередь Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика в случае наличия такового 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 Извещении и Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки 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.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что 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 незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленный в Извещении и Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Кроме того, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает ненадлежащими и не соответствующими положениям Закона №223-ФЗ установленные в Извещении и Документации сведения о начальной (максимальной) цене Закупки, включающие информацию о цене товаров как с НДС, так и без НДС.

Исходя из изложенного по второму доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Извещении и Документации ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене Закупки, включающих информацию о цене товаров как с НДС, так и без НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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.

Также Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Извещении и 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 третьего 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.

В соответствии с п. 7.2 Проекта договора Документации покупатель вправе в одностороннем порядке расторгнуть Договор в следующих случаях:

а) в случае если имела место просрочка исполнения Поставщиком обязанности по поставке Товара (партии Товара) более чем на 1 день по отношению к сроку поставки, определенному в заявке Покупателя;

б) при однократной поставке Товара ненадлежащего количества, качества.

В силу п. 3.1 Проекта договора Документации товар поставляется в период с момента заключения договора по 31 декабря 2024 года партиями на основании заявок Покупателя, согласованных с Поставщиком. Заявка на каждую партию товара оформляется в письменной форме (Приложение № 2 к Договору), заверяется подписью уполномоченного лица (может быть передана с использованием электронной связи). В заявке Покупатель указывает: наименование, количество Товара и срок поставки.

Статьей 10 ГК РФ закреплено следующее:

1) Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

2) В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

3) В случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены настоящим Кодексом.

4) Если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков.

5) Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Представители Заказчика отметили, что срок поставки товара определяется предложением участника Закупки, является одним из критериев оценки и может быть от 6 до 48 часов с момента получения заявки от Заказчика. Просрочка поставки более чем на один день соизмерима со сроком поставки и обусловлена жестким режимом работы

спецтехники Заказчика. В свою очередь возможность одностороннего расторжения договора страхует Заказчика от недобросовестного поставщика и риска срыва исполнения государственного заказа на выполнение работ, зависящих от бесперебойной поставки расходных материалов.

На основании изложенного по третьему доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит указанный довод неподтвержденным и не усматривает в действиях Заказчика в рамках данного довода нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении четвертого довода жалобы:

В соответствии с п. 6 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Следуя ч. 5.3 ст. 3 Закона №223-ФЗ, срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

На основании ч. 5.4 ст. 3 Закона №223-ФЗ при установлении заказчиком сроков оплаты, отличных от сроков оплаты, предусмотренных частью 5.3 настоящей статьи, в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты.

Согласно п. 14 ст. 57 Положения о закупках срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также случаев, установленных в пункте 15 настоящей статьи.

На основании п. 15 ст. 57 Положения о закупках для поставщиков

(исполнителей, подрядчиков), не относящихся к субъектам малого или среднего предпринимательства, срок оплаты поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги устанавливается в течение 60 (шестидесяти) календарных дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги при закупке следующих видов товаров, работ, услуг (ОКПД2):

08.12 - Гравий, песок, глины и каолин

08.93 - Соль и хлорид натрия чистый, вода морская

19.20.2 - Топливо жидкое и газообразное; масла смазочные

19.20.4 - Нефтепродукты прочие

22.11 - Шины, покрышки и камеры резиновые; восстановление протекторов и резиновых шин

23.99.12 - Изделия из асфальта или аналогичных материалов

23.99.13 - Смеси битуминозные на основе материалов природного и искусственного камня и битума, природного асфальта или связанных с ним веществ в качестве связующего

28.1 - Машины и оборудование общего назначения;

28.2 - Машины и оборудование общего назначения прочие;

28.9 - Оборудование специального назначения прочее;

29.1 - Средства автотранспортные

29.2 - Кузова (корпуса) для автотранспортных средств; прицепы и полуприцепы

29.3 - Части и принадлежности для автотранспортных средств

38.21 - Услуги по переработке и утилизации отходов неопасных

38.22 - Услуги по переработке и утилизации опасных отходов

42.11.20 - Работы строительные по строительству автомагистралей, автомобильных дорог, в том числе улично-дорожной сети, и прочих автомобильных или пешеходных дорог, и взлетно-посадочных полос аэродромов

45.2 - Услуги по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств;

49.41 - Услуги по грузовым перевозкам автомобильным транспортом

81.29 - Услуги по чистке и уборке прочие

41.20.40 - Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов, возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)

11 декабря 2014 года Правительством Российской Федерации принято Постановление №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которым утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее — Положение МСП).

Согласно п. 14.3 Положения МСП при осуществлении закупки, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства 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 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

В соответствии с п. 4 Документации оплата товара производится в течение 60 календарных дней после подписания Сторонами Товарной накладной (для поставщиков, относящихся к субъектам малого или среднего предпринимательства, - в течение 7 рабочих дней после подписания Сторонами Товарной накладной).

При этом в п. 2.2 Проекта договора Документации указано, что оплата 100% стоимости партии Товара, указанной заявке Покупателя, производится Покупателем в течение 60 календарных дней с момента подписания Сторонами товарной накладной.

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что указанный Заказчиком в п. 2.2 Проекта договора Документации срок оплаты поставленного товара определен в нарушение п. 14.3 Положения МСП.

На основании изложенного по четвертому доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в п. 2.2 Проекта договора Документации не соответствующего требованиям п. 14.3 Положения МСП срока оплаты поставленного товара нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 6 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 нормы статьи, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 22.12.2022 вх. №33139-ЭП/22) ООО «Кратер» на действия заказчика СПб ГУДП "Путь" при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях СПб ГУДП «Путь» нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, ч. 8, п. 5 ч. 9, п.п. 5, 6, 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 (от 22.12.2022 вх. №33139-ЭП/22) ООО «Кратер» на действия заказчика СПб ГУДП "Путь" (ИНН 7807009477, ОГРН 1027804610899) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика СПб ГУДП "Путь" (ИНН 7807009477, ОГРН 1027804610899) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095) 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 вследствие неправомерного установления в п. 11 Таблицы 1 п. 19 ч. II Документации «Масло моторное М10Г2К» критерия «Качество товара» необоснованных и ненадлежащих условий и порядка оценки заявок, не позволяющих объективно выявить уровень качества предлагаемого товара;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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 вследствие незаконного установления в Извещении и Документации ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене Закупки, включающих информацию о цене товаров как с НДС, так и без НДС;

- 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 вследствие незаконного установления в Извещении и Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 6 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 нормы статьи, допущенное вследствие незаконного установления в п. 2.2 Проекта договора Документации не соответствующего требованиям п. 14.3 Положения МСП срока оплаты поставленного товара.

3. Заказчику СПб ГУДП «Путь» (ИНН 7807009477, ОГРН 1027804610899) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095) путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, 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 строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках СПб ГУДП «Путь» и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

29 декабря 2022 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:

<...> ;

Малиновская П.С. - главный государственный инспектор отдела контроля закупок отдельными видами юридических лиц, член Комиссии;

на основании решения Комиссии от 29.12.2022 № Т02-685/22 по жалобе на действия заказчика СПб ГУДП "Путь" при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095, 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 СПб ГУДП «Путь» (ИНН 7807009477, ОГРН 1027804610899) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку технических масел и жидкостей в ассортименте (извещение №32211929095), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, возврата заявок, внесения

изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части решения Комиссии от 29.12.2022 № Т02-685/22 нарушения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке, проведения и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках СПб ГУДП «Путь» и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 30 января 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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