

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-5610/2022

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

05 декабря 2022г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем системы ВКС, представителя ФБУ «Краснодарский ЦСМ» (далее — Заявитель) по доверенности от 14.11.2022г. № 27/17.31-61 Л. Д.В. и представителей ПАО «Россети Кубань» (далее – Организатор торгов) по доверенности от 26.02.2022г. № 23AB1173427 З.Д.Л., по доверенности от 12.04.2021г. № 119/10-1821 В.О.В. рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по поверке, калибровке средств измерений, аттестации испытательного оборудования ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211763378 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по поверке, калибровке средств измерений, аттестации испытательного оборудования ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211763378 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 05.12.2022г. в 11:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-5610/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 17.12.2018г. № 334 (с изменениями и дополнениями, утвержденными Советом директоров ПАО «Россети» протоколом от 30.09.2022г. № 491/2022).

14.10.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211763378 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по поверке, калибровке средств измерений, аттестации испытательного оборудования ПАО «Россети Кубань».

Начальная (максимальная) цена договора – 30 903 413,16 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 14.10.2022г.

Дата и время окончания подачи заявок - 31.10.2022г. в 11:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) 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 18.07.2011г. № 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, 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.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, 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. 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов необоснованно отклонена заявка Заявителя, а также нарушены требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 08.11.2022г., на участие в конкурсе поступило 2 заявки, претендент № 2 ООО «Феррата» допущен к дальнейшему участию в закупочной процедуре. Заявка Заявителя отклонена по причине несоответствия требованиям части пункта 7.6 Технического задания.

Пунктом 7.6 Технического задания установлено обязательное требование к участникам конкурса о наличии за последние 3 года не менее 2 завершённых договоров по поверке, калибровке средств измерений, аттестации испытательного оборудования. Стоимость каждого договора не должна быть меньше 60 процентов стоимости начально-максимальной цены настоящей закупки.

По мнению Заявителя указанное требование не может являться критерием допуска.

В соответствии с пунктами 9, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением в том числе, требования к участникам такой закупки, а также критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Вместе с тем, согласно пункту 13 Приложения № 1 к «Типовым требованиям к участникам закупок, критериям и порядку оценки заявок участников закупок» (Приложение № 2 к Положению), критерий «Опыт выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг, поставки аналогичных товаров» может применяться как в качестве критерия отбора так и в качестве критерия оценки. При этом, критерий по опыту поставки аналогичных товаров применяется как отборочный только в случаях закупки электротехнического оборудования, сложного, дорогостоящего, высокотехнологичного оборудования.

Согласно пояснениям Организатора торгов, ограничения в установлении указанного критерия относятся к закупкам товаров.

В соответствии с пунктом 3 Информационной карты, предметом оспариваемой торговой процедуры является оказание услуг.

Таким образом, спорный критерий установлен Организатором торгов в соответствии с Положением и не противоречит положениям Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 1.6 Приложения № 1 к Информационной карте, рейтинг заявки по критерию стоимости рассчитывается как значение, равное разнице в процентах между ценой заявки участника и объявленной начальной (максимальной) ценой договора.

Расчет значения производится по следующей формуле:

$S_{max} - S_i$

$R_{si} = \frac{S_{max} - S_i}{S_{max}} \times 100,$

S_{max}

где:

R_{si} - рейтинг i-й заявки по критерию стоимости;

S_{max} - начальная (максимальная) цена договора, установленная в

настоящей документации о закупке. Для расчета используется цена без учета НДС.

S_i - расчетная стоимость заявки i -го участника. Для расчета используется цена без учета НДС.

Полученное значение ценового рейтинга заявки является балльной оценкой по данному критерию и учитывается в итоговом рейтинге с применением весового коэффициента.

Согласно пункту 3.5.1 Документации, цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о закупке и в пункте 5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», 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, заявляемая таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену договора без учета НДС.

Согласно пояснениям Организатора торгов, оценка участников, применяющих упрощенную систему налогообложения производится относительно начальной максимальной цены без учета НДС, оценка участников, применяющих общую систему налогообложения осуществляется относительно начальной максимальной цены с учетом НДС.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что оценка соответствия участника ООО «Феррата» по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг, поставки аналогичных товаров» производилась исходя того, что стоимость договоров, выполненных участником должна быть не менее 15 451 706,58 руб.

Оценка соответствия Заявителя по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг, поставки аналогичных товаров» производилась исходя того, что стоимость договоров, выполненных участником должна быть не менее 18 542 047,90 руб.

В соответствии с правовой позицией ФАС России, изложенной в письме от 22.08.2018г. № АД/66562/18, 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 силу части 6 статьи 3 Закона о закупках, 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.

Исходя из положений части 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ), 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при осуществлении закупки заказчиком надлежит руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно пояснениям Организатора торгов, спорное положение Документации установлено в соответствии с Положением, согласно которому заказчик вправе производить сравнение цен без учета НДС.

Исходя из положений частей 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупочной деятельности не должно противоречить Закону о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Указанная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 10.10.2019г. по делу № А40-289522/18, Постановление Одиннадцатого ААС от 11.10.2019г. по делу № А65-15600/2019).

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 23.04.2021г. по делу № А56-75118/2019, имущественный интерес заказчика по получении налогового вычета (ч. 2 ст. 171 НК РФ), 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 постановления участников закупки в неравное положение.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение 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 нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов и Заказчика установлено нарушение пункта 1 части 10 статьей 3 Федерального

закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФБУ «Краснодарский ЦСМ» на действия ПАО «Россети Кубани» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по поверке, калибровке средств измерений, аттестации испытательного оборудования ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211763378 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов - ПАО «Россети Кубани» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении ПАО «Россети Кубани».

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.