

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-474/22

26 сентября 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 ООО «Бета Групп» (далее — Заявитель), ООО «Петербургтеплоэнерго» (далее – Заказчик) и АО «ГЭХ Закупки» (далее – Организатор торгов) 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 15.09.2022 вх. №23964-ЭП/22) ООО «Бета Групп» на действия организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423, заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

08 сентября 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32211678423 о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (далее - Закупка), включая документацию о Закупке (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 АО «Газпром теплоэнерго», версия 16 от 08.09.2022 (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	596 948 730,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	08.09.22
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.09.2022 в 10:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	14.10.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	ЭТП ГПБ

2. Доводы жалобы.

1) Заявитель полагает, что установленный в п. 2.1 раздела 8, п. 2.2 раздела 6 Документации срок оплаты поставленного товара определен в нарушение требований ч.ч 5.3, 5.4 ст. 3 Закона №223-ФЗ, где указано, что срок оплаты заказчиком поставленного товара должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, 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;

2) По мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия, предусматривающие как подачу ценовых предложений без НДС, одновременно включающих в себя все налоги и сборы, 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 находит дискриминационным и не соответствующим Положению о закупках требование к участникам Закупки о наличии у последних заключений о пройденном обязательном аудите за последние

3 (три) года до дня окончания подачи заявки;

4) Заявитель указывает на несоблюдение Организатором торгов требований п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ об обязанности включения в Документацию обоснования начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

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

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/21558/22 от 19 сентября 2022 года, представлены в заседание Комиссии.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, 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, 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 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 предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ООО «Петербургтеплоэнерго» относится к хозяйственным обществам, 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 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 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 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.

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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что 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.

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.

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:

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.

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. 1.18.12 Документации форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги, а также место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги указаны в разделе 8 (Техническое задание) Документации и/или проекте договора – раздел 6 Документации.

Согласно п. 2.2 разд. 6, п. 2.1 разд. 8 Документации Покупатель обязан оплатить стоимость Товара (партии Товара) Поставщику в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты передачи Товара Покупателю (Грузополучателю) и подписания Покупателем товарной накладной (ТОРГ-12) или УПД по каждой партии Товара (при заключении договора с субъектами малого и среднего предпринимательства срок оплаты по договору (отдельному этапу договора) указывается не более 7 (семи) рабочих дней с даты передачи Товара Покупателю (Грузополучателю) и подписания Покупателем товарной накладной (ТОРГ-12) или УПД), а также предоставления Поставщиком документов, указанных в п. 1.7. Договора, в том числе счета, счета-фактуры, оформленного в соответствии с требованиями ст.ст. 168,169 Налогового кодекса Российской Федерации или УПД. При поставке Товара партиями настоящий Договор является частично исполненным после поставки каждой партии Товара, что является основанием для оплаты согласно условиям настоящего пункта.

Согласно п. 18.20 Положения о закупках при осуществлении закупки, участниками которой могут быть любые лица, 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 (семи) рабочих дней со дня подписания Заказчиком (Организатором) документа о приемке товара поставленного (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Перечень видов товаров, работ, услуг при закупке которых применяется тридцатидневный срок оплаты, приведенный в Приложении № 2 к Положению о закупках, включает в себя подгруппу товаров «Нефтепродукты».

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что указанный в Документации Организатором торгов срок оплаты поставленного товара определен в соответствии с

требованиями ч.ч. 5.3, 5.4 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

На основании изложенного по первому доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит указанный довод неподтвержденным и не усматривает в действиях Организатора торгов нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении второго довода жалобы:

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

Также, в соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В п. 13 Извещения приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а именно:

596 948 730,00 руб. (без учета НДС);

Начальная (максимальная) цена за 1 тонну с учетом всех расходов - 28 426,13 руб. без учета НДС.

Согласно п. 1.16.1 Документации цена Заявки должна включать в себя все расходы и риски, связанные с поставкой товаров, выполнением работ/оказанием услуг (в т.ч. расходы на страхование, перевозку и т.д.), определенных в разделе 8 Документации. При этом в цену Заявки включаются любые сборы и пошлины, расходы и риски, связанные с выполнением договора, в т.ч. гарантийного срока эксплуатации.

На основании п. 1.16.2 Документации в цену Заявки не включается налог

на добавленную стоимость (НДС), уплачиваемый согласно законодательству Российской Федерации.

Пунктом 1.16.3 Документации определено, что цена договора будет рассчитываться путем прибавления к цене Заявки суммы налога на добавленную стоимость (НДС) согласно законодательству Российской Федерации.

Документацией предусмотрена форма «Ценовое предложение», где среди прочего участником Закупки указывается итоговая цена за ед. без НДС, руб. (с учетом доставки)», при этом включающая в себя стоимость тары, упаковки, маркировки, все налоги, пошлины, сборы и обязательные платежи в соответствии с действующим законодательством РФ, транспортные расходы, страховые расходы, расходы по хранению Продукции и выполнению погрузочно-разгрузочных работ у Поставщика, а также все иные расходы.

Порядок оценки заявок по критериям определен Приложением №3 к Техническому заданию Документации.

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 п. 1.16 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 Организатора торгов указал, что налог на добавленную стоимость - это федеральный косвенный налог, которым облагается добавленная стоимость товаров (работ, услуг), имущественных прав, при этом продавец предъявляет его покупателю дополнительно к их цене, соответственно, конечные расходы Заказчика на приобретение предмета закупки будут составлять стоимость его приобретения без учета НДС.

При этом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, то в Спецификации Проекта договора в составе Документации указано, что цена Товара составляет _____ (_____) рублей Российской Федерации без НДС, кроме того сумма НДС, подлежащая уплате по данному Договору, определяется на дату реализации Товара или партии Товара по действующей ставке в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

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 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 п. 1.16 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 согласно п. 1.16

Документации Организатором торгов 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 п. 1.16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Исходя из изложенного по второму доводу жалобы, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в п. 1.16 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:

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В п. 1.4.1.14 Документации определены квалификационные требования к участникам Закупки, одним из которых предусмотрено наличие у Участника заключений о пройденном обязательном аудите за последние 3 (три) года до дня окончания подачи Заявки;

Под сноской к указанному пункту отмечается, что обязательный аудит проводится в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307 «Об аудиторской деятельности».

Частью 1 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307 «Об аудиторской деятельности» установлено, что обязательный аудит проводится в случаях:

- 1) если организация имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества;
- 2) если ценные бумаги организации допущены к обращению на организованных торгах;
- 3) если организация является кредитной организацией, бюро кредитных историй, организацией, являющейся профессиональным участником рынка ценных бумаг, страховой организацией, клиринговой организацией, обществом взаимного страхования, организатором торговли, негосударственным пенсионным или иным фондом, акционерным инвестиционным фондом, управляющей компанией акционерного инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда или негосударственного пенсионного фонда (за исключением государственных внебюджетных фондов);
- 4) если объем выручки от продажи продукции (продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг) организации (за исключением органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных и муниципальных унитарных предприятий, сельскохозяйственных кооперативов, союзов этих кооперативов) за предшествовавший отчетному год превышает 400 миллионов рублей или сумма активов бухгалтерского баланса по состоянию на конец предшествовавшего отчетному года превышает 60 миллионов рублей;
- 5) если организация (за исключением органа государственной власти, органа местного самоуправления, государственного внебюджетного фонда, а также государственного и муниципального учреждения) представляет и (или) публикует сводную (консолидированную) бухгалтерскую (финансовую) отчетность;
- 6) в иных случаях, установленных федеральными законами.

На основании ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307 «Об аудиторской деятельности» обязательный аудит проводится ежегодно.

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что предъявляемое Организатором торгов согласно п. 1.4.1.14 Документации требование о наличии у Участника заключений о пройденном обязательном аудите за последние 3 (три) года до дня окончания подачи Заявки определено в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307 «Об аудиторской деятельности».

На основании изложенного по третьему доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит указанный довод

неподтвержденным и не усматривает в действиях Организатора торгов нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

В отношении четвертого довода жалобы:

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом информационной открытости закупки.

Как было указано, в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который 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, 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 п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Пункт 1.15 Документации «Обоснование начальной (максимальной) цены договора (предмета закупки)/начальной (максимальной) цены за единицу товара (работы, услуги)» включает в себя следующее:

1.15.1. Определение начальной (максимальной) цены осуществляется в порядке, установленном Разделом 4 Положения о закупках.

1.15.2. Определение и обоснование начальной (максимальной) цены договора (предмета закупки) осуществлялось с применением метода, указанного в разделе 8 Документации.

1.15.3. Начальная (максимальная) цены договора (предмета закупки) включает в себя стоимость всех налогов (за исключением налога на добавленную стоимость (НДС)), пошлин, сборов и обязательных

платежей в соответствии с действующим законодательством РФ, транспортные расходы, страховые расходы, а также все иные расходы.

В преамбуле раздела 8 Документации указано, что начальная (максимальная) цены договора сформирована на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг (методом сопоставимых рыночных цен).

Пунктом 4.5.13. Положения о закупках установлена формула, применяемая в случае формирования начальной (максимальной) цены договора (предмета закупки) методом сопоставимых рыночных цен (анализ рынка), а именно:

$$\text{НМЦ} = v/n * \sum_{i=1}^n \text{Ц}_i$$

где:

НМЦ - начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки), определяемая методом сопоставимых рыночных цен (анализ рынка);

v - количество (объем) закупаемого товара (работы, услуги);

n - количество значений, используемых в расчете;

i - номер источника ценовой информации;

Ц_i – цена единицы товара (работы, услуги), представленная в источнике с номером i, скорректированная с учетом коэффициентов (индексов), применяемых для пересчета цен товаров (работ, услуг) с учетом различий в характеристиках товаров, коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), определяемых в соответствии с пунктом 4.5.10. При определении НМЦ товаров (работ, услуг), рынок которых является высококонкурентным, в расчете может быть использовано только одно значение Ц_i – минимальное значение из всех предложенных различными поставщиками (подрядчиками, исполнителями), n при этом будет равно 1 (единице).

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что в Документации и Положении о закупках Организатором приведены лишь методика и порядок формирования обоснования начальной (максимальной) цены договора, в свою очередь само по себе обоснование начальной (максимальной) цены договора Закупки либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, в Документации не размещено.

Исходя из изложенного по четвертому доводу жалобы, Комиссия Санкт-

Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному размещению в Документации обоснования начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 15.09.2022 вх. №23964-ЭП/22) ООО «Бета Групп» на действия организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» нарушения п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п.п. 7, 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 15.09.2022 вх. №23964-ЭП/22) ООО «Бета Групп» на действия организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» (ИНН 7733667750, ОГРН 5087746050145) при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» (ИНН 7733667750, ОГРН 5087746050145) при организации и проведении

открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423) нарушения:

- 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 п. 1.16 Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения;

- п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное вследствие незаконного неразмещения в Документации обоснования начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

3. Организатору торгов АО «ГЭХ Закупки» (ИНН 7733667750, ОГРН 5087746050145) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423) путем аннулирования открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения Закупки.

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

26 сентября 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:

<...> ;

на основании решения Комиссии от 26.09.2022 № Т02-474/22 по жалобе на действия организатора торгов АО «ГЭХ Закупки» при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423, 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. Организатору торгов АО «ГЭХ Закупки» (ИНН 7733667750, ОГРН 5087746050145) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия

490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423), путем аннулирования открытого конкурентного отбора в электронной форме КО №1719/КО - Поставка топочного мазута в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» (извещение №32211678423) с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 26 октября 2022 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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