

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-368/19

11 июня 2019 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

АО «Морской порт Санкт-Петербург» (далее – Организатор торгов) <...>;

**ООО «СпецТехАренда» (далее - Заявитель) <...>;**

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 31.05.2019 вх. №16642-ЭП/19) ООО «СпецТехАренда» на действия организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» и его закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

25 апреля 2019 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение № 31907817157 о проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (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

закупке товаров, продукции, услуг для собственных нужд АО «Морской порт Санкт-Петербург» (далее – Положение о закупках), версия 14 от 14.03.2019, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	81 928 120 ,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	25.04.19
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	14.05.2019 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	22.05.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	198035, г. Санкт-Петербург, Межевой канал, д. 5, литера А-А1

2. В жалобе Заявитель оспаривает предъявление согласно **п. III.D.2.15 ч. 3 Документации** незаконного условия сопоставления ценовых предложений заявок на участие в Закупке от компаний, применяющих разные системы налогообложения, предусматривающего прибавление к цене предложения, не содержащего НДС, 20 % от цены в том случае, если на участие в Закупке поданы как минимум 2 заявки от компаний, применяющих разные системы налогообложения, что по мнению Заявителя дискриминирует права участников, не являющихся плательщиками НДС.

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

Оригиналы документов, истребованные уведомлением №78/18987/19 от 05.06.2019 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с п. 1 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.

**АО «Морской порт Санкт-Петербург»** 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению 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 установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно п.п. 11.1.1, 11.2.1 ч. 2 Документации начальная (максимальная) цена договора на оказание услуг по уборке помещений – 35 547 120,00 рублей с НДС, начальная (максимальная) цена договора на оказание услуг по уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий Заказчика – 46 381 000,00 рублей с НДС.

В соответствии с п. 14 ч. 2 Документации по результатам проведенного Запроса предложений будет заключено два договора:

- на услуги по уборке помещений;

- на услуги по уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий Заказчика.

Проекты договоров на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг приведены в Приложениях № 2.1.-2.2 к настоящей Информационной

карте Запроса предложений.

Согласно п. III.D.2.3 ч. 3 Документации в качестве критериев оценки Заявок на участие в Запросе предложений принимаются требования, перечисленные в Информационной карте.

Следуя п.п. 18.1.1, 18.2.1 ч. 2 Документации, одним из критериев оценки заявок является критерий «начальная (стартовая) цена договора на выполнение работ, оказание услуг».

При этом, п. III.D.2.15 ч. 3 Документации установлено, что в случае если в Запросе предложений принимают участие Участники, работающие с НДС и Участники, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, то для обеспечения равной и объективной оценки заявок Участников сравнение предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» производится по цене с учетом НДС. Договор по результатам Запроса предложений будет заключен на условиях предложения Участника по цене договора: с учетом НДС – с плательщиками НДС, без учета НДС – с Участниками, не являющимися плательщиками НДС.

Пунктом 5.1. каждого из проектов договоров Документации определено, что стоимость услуг по настоящему Договору, в соответствии с Протоколом согласования договорной цены (Приложение № 2), составляет \_\_\_\_\_  
( \_\_\_\_\_ ) руб., \_\_\_\_\_  
коп., в т. ч. НДС в сумме

\_\_\_\_\_ ) руб., \_\_\_\_\_  
коп. Стоимость уборки 1 кв. м., определенная сторонами в Приложении № 2 к настоящему Договору, остаётся неизменной в течение срока действия настоящего Договора.

**В соответствии с Протоколом подведения итогов № 80/2 СБ-АСТ от 22.05.2019 к участию в Закупке допущено 2 заявки - ООО «СпецТехАренда» и ООО «Фасилитек».**

**Заявитель ООО «СпецТехАренда» представил 2 ценовых предложения суммами 29 326 374, 00 руб. и 38 264 325, 00 руб., не облагающиеся НДС, так как Заявитель применяет упрощенную систему налогообложения и освобожден от уплаты НДС, со стороны же ООО «Фасилитек» ценовые предложения составили 32 904 000, 00 руб. и 42 792 000, 00 руб., в том числе НДС.**

**При этом, согласно приложению №1 к Протоколу подведения итогов № 80/2 СБ-АСТ от 22.05.2019 при оценке и сопоставлении заявок на участие**

**в Закупке закупочной комиссией Организатора торгов к ценовым предложениям ООО «СпецТехАренда» был прибавлен НДС в размере 20% предложенных цен.**

**При этом, согласно условиям Документации договоры по итогам Закупки заключаются по цене и условиям, предложенным победителем Закупки в заявке на участие в Закупке.**

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.

Представитель Заявителя пояснил, что предложенная в заявке **ООО «СпецТехАренда»** цена договор являлась конечной и не включала в себя сумму НДС, так как общество освобождено от уплаты налога на добавленную стоимость, вследствие чего при подаче ценового предложения **Заявитель пользовался законным правом применения упрощенной системы налогообложения, освобождающим его от уплаты налога на добавленную стоимость.**

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила, что условие п. III.D.2.15 ч. 3 Документации о сравнении предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, по цене с учетом НДС, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

**Комиссия СПб УФАС России полагает незаконным и не**

соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации установленное в п. III.D.2.15 ч. 3 Документации условие о сравнении предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в п. III.D.2.15 ч. 3 Документации и применению дискриминационного условия о сравнении предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, по цене с учетом НДС, нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 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 31.05.2019 вх. №16642-ЭП/19) ООО «СпецТехАренда» на действия организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» и его закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» нарушение **п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, допущенное 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 31.05.2019 вх. №16642-ЭП/19) ООО «СпецТехАренда» на действия организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» и его закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию



озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» (ИНН 7805025346, ОГРН 1027802712585) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157) нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 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 путем незаконного установления в п. III.D.2.15 ч. 3 Документации и применения дискриминационного условия о сравнении предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» участников Закупки, применяющих разные системы налогообложения, по цене с учетом НДС.

3. Организатору торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» (ИНН 7805025346, ОГРН 1027802712585) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведения запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157) путем отмены **Протокола подведения итогов № 80/2 СБ-АСТ от 22.05.2019 в части оценки и сопоставления заявок, повторного поведения процедуры оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке без учета п. III.D.2.15 ч. 3 Документации** и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Организатора торгов 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

11 июня 2019 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 11.06.2019 № Т02-368/19 по жалобе на действия организатора торгов АО «Морской порт Санкт-Петербург» и его закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157, 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 «Морской порт Санкт-Петербург» (ИНН 7805025346, ОГРН 1027802712585) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении запроса предложений в электронной форме по уборке помещений, уборке территории от грязи и снега, благоустройству и содержанию озеленяемых объектов вокруг зданий (извещение № 31907817157), путем отмены Протокола подведения итогов № 80/2 СБ-АСТ от 22.05.2019 в части оценки и сопоставления заявок, повторного поведения процедуры оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке без учета п. III.D.2.15 ч. 3 Документации и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке,

действующим Положением о закупках Организатора торгов 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 в срок до 03 июля 2019 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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