

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-251/24

15 мая 2024 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 ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) и ООО «ДТМ-С» (далее — Заявитель) путём 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 ООО «ДТМ-С» (от 06.05.2024 вх. №11846-ЭП/24) на действия заказчика ОАО «РЖД» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объекта Санкт-Петербургской дистанции гражданских сооружений (извещение №32413338496, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

29 февраля 2024 года на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» <https://223.rts-tender.ru> в сети Интернет (далее – ЭТП) было опубликовано извещение № 32413338496 о проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объекта Санкт-Петербургской дистанции гражданских сооружений (далее — Извещение), 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 ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупках), версия 43 от

28.06.2023, 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	94 369 999,20
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	29.02.2024
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.04.2024 в 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	25.04.2024 23.05.2024
5.	Место рассмотрения заявок	www.rts-tender.ru

2. По мнению Заявителя Заказчиком в Документации некорректно установлена форма «Сведения об опыте поставки товаров, выполненных работ, оказанных услуг», а именно некорректно составлена графа «Сумма договора (в руб., без учёта НДС и с учётом НДС с указанием стоимости в год либо иной отчетный период)».

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

Документы, истребованные уведомлением №78/11562/24 от 08.05.2024 года, представлены к заседанию 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.

Как следует из 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. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также 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.

ОАО «РЖД» относится к хозяйственным обществам, 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 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.

Как следует из ч. 1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Согласно ч. 16 ст. 4 Закона №223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе определить:

- 1) конкретную закупку, сведения о которой не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе;
- 2) перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе;
- 3) перечень оснований неразмещения в единой информационной системе информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор;
- 4) перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, закупки которых

осуществляются конкретными заказчиками, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры», а также согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301» установлено, что заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках. Таким образом, с учетом вышеуказанных нормативных правовых актов, а также принимая во внимание тот факт, что ОАО «РЖД» является заказчиком, в отношении которого иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, информация о проводимых закупках ОАО «РЖД» в настоящее время не публикуется в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru/>.

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.

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.

Как следует из 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.

Согласно п. 2.1 приложения 1.4 к Документации в подтверждение опыта выполнения работ по капитальному ремонту, и/или реконструкции и/или строительству зданий и/или сооружений участник в составе заявки представляет документ, подготовленный в соответствии с формой «Сведения об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров», представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта.

В форме «Сведения об опыте поставки товаров, выполнения работ,

оказания услуг» (приложение 1.3 к Документации) предусмотрено отражение суммы договора (в руб., без учёта НДС и с учётом НДС с указанием стоимости в год либо иной отчетный период).

Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок приведены в Приложении № 1.4 к Документации.

Опыт участника	Максимальное количество баллов - 30 баллов	<p>Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником работ по капитальному ремонту, и/или реконструкции и/или строительству зданий и/или сооружений на цену договора (лота) без учета НДС, по формуле:</p> $B_j = \frac{C_j \sum \text{опыт}}{C \text{ нач. макс.}} * N, \text{ где}$ <p>Ц нач. макс. – цена договора (лота) без учета НДС, указанная в техническом задании документации о закупке.</p> <p>В случае если стоимость оказанных услуг равна или больше цены договора (лота) без учета НДС, указанной в техническом задании документации о закупке, то участнику сразу присваивается 30 баллов.</p>
----------------	--	--

Представитель Заказчика пояснил, что требование о необходимости указания стоимости договора предъявляется в равной степени ко всем участникам и направлено на обеспечение корректной оценки поданных заявок и присвоения справедливого количества баллов участникам.

В соответствии со ст. 164 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ) налогообложение производится по налоговым ставкам 0%, 10% и 20%.

Использование налоговой ставки 0% позволяет компаниям не начислять НДС при реализации товаров и услуг.

Согласно ст. 166 НК РФ порядок исчисления НДС, исчисляемый при реализации товаров (работ, услуг) рассчитывается по формуле: налоговая база * ставка НДС, где:

- налоговая база — стоимость товара, работы, услуги без НДС;
- ставка НДС — процент, выплачиваемый государству.

Представитель Заказчика отметил, что при применении налоговой ставки 0% НДС будет равен 0, стоимость договора без учёта НДС будет равна стоимости договора с учетом НДС.

При применении участником упрощенной системы налогообложения стоимость договора без НДС также будет равна стоимости договора с НДС, поскольку такой участник не платит соответствующий налог.

Соответственно (применительно к приведенным выше примерам, когда участник заключил договор без учета НДС) при заполнении участником формы сведений об опыте, информация о стоимости договора с учетом НДС.

В остальных случаях (при заключении договора с учетом НДС по ставкам 10% и 20%) стоимость договора с учетом НДС будет отличаться от стоимости договора без учета НДС.

Также представитель Заказчика отметил, что закупочная документация не содержит требований о том, что стоимость договора без учета НДС и с учетом НДС в обязательном порядке должна содержать различные показатели.

При заполнении формы сведений об опыте участники должны исходить из существа заключенного договора, учитывая применяемую систему налогообложения и ставку НДС.

Заявитель в своей жалобе указывает также, что потенциальный участник Закупки не может указать отчетный период, так как у договоров на строительство/реконструкцию/капитальный ремонт отсутствует какой-либо отчетный период, поскольку работы выполняются до их фактического выполнения.

В соответствии со ст. 708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Соответственно, по мнению представителя Заказчика, при заполнении формы сведений об опыте все участники могут указать отчетный период.

Представитель Заказчика сообщили, что со стороны заявителя ООО «ДТМ-С» была подана заявка на участие в Закупке, содержащая в числе прочего заполненную форму «Сведения об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» согласно приложению 1.3 к Документации.

Таким образом доводы Заявителя не нашли подтверждения в ходе заседания Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалобы Заявителя.

4. Рассмотрев жалобу ООО «ДТМ-С» (от 06.05.2024 вх. №11846-ЭП/24) на действия заказчика ОАО «РЖД» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объекта Санкт-Петербургской дистанции гражданских сооружений (извещение №32413338496), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными к заседанию комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России не выявила в действиях заказчика ОАО «РЖД» нарушений при 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:

Признать жалобу ООО «ДТМ-С» (от 06.05.2024 вх. №11846-ЭП/24) на действия заказчика ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту объекта Санкт-Петербургской дистанции гражданских сооружений (извещение №32413338496) необоснованной.

<...>

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