

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-772/21

17 ноября 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ПАО «Ростелеком» (далее – Организатор торгов) и ИП Хатмутдиновой Л. Р. (далее — Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 08.11.2021 вх. № 34310-ЭП/21) ИП Хатмутдиновой Л. Р. на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

02 ноября 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32110788242 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (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 ПАО «Ростелеком» (далее – Положение о закупках) в редакции от 30.06.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	Лот № 1 - 327 250,00 руб.; Лот № 2 - 256 083,33 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	02.11.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.11.2021 в 05:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	26.11.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	https://rt.roseltorg.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в указании в Документации сведений о начальной (максимальной) цене договора без учета НДС, а также установлении незаконного условия сопоставления ценовых предложений участников, применяющих разные системы налогообложения, предусматривающего, что при сравнении ценовых предложений участников используются цены без учета НДС.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя 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.

ПАО «Ростелеком» 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.

Согласно 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.

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 (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.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ИП Хатмутдиновой Л. Р. в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/31141/21 от 09.11.2021, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/31141/21 от 09.11.2021, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, а также 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

На основании 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.п. 5, 7 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, а также 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.

Как следует из п. 5.5.1 Документации, цена договора, предлагаемая участником, не может превышать НМЦ договора, указанную в п. 6 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» документации.

Согласно п. 5.5.2 Документации цена единицы товара, работы, услуги, предлагаемая участником, не может превышать НМЦ единицы товара, работы, услуги, указанную в п. 6 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» документации.

На основании п. 5.5.4 Документации при сравнении ценовых предложений участников используются цены участников без учета НДС.

Пунктом 6 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) установлены сведения о НМЦ договора:

Лот № 1:

Начальная (максимальная) цена договора: 327 250,00 (триста двадцать семь тысяч двести пятьдесят рублей 00 копеек), без учета НДС.

Начальная (максимальная) цена единицы товара, работы, услуги: Начальные (максимальные) цены единиц товаров, работ, услуг указаны в разделе IV «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ».

Начальная (максимальная) цена договора и цена единицы товара являются фиксированными. На стадии оценки и сопоставлении заявок ценовые предложения участников не сравниваются.

Лот № 2:

Начальная (максимальная) цена договора: 256 083,33 (двести пятьдесят шесть тысяч восемьдесят три рубля 33 копейки), без учета НДС.

Начальная (максимальная) цена единицы товара, работы, услуги: Начальные (максимальные) цены единиц товаров, работ, услуг указаны в разделе IV «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ».

Начальная (максимальная) цена договора и цена единицы товара являются фиксированными. На стадии оценки и сопоставлении заявок ценовые предложения участников не сравниваются.

Согласно п. 8.1.1 Документации условия заключаемого договора определяются путем включения в проект договора, приведенный в разделе V «ПРОЕКТ ДОГОВОРА» документации, условий исполнения договора, предложенных в заявке на участие в закупке лицом, с которым заключается договор, с учетом преддоговорных переговоров (если проводились).

Заявитель в жалобе указывает на то, что заказчик, установив в Документации сведения о начальной (максимальной) цене договора без учета НДС, а также условие о сравнении ценовых предложений участников без учета НДС, поставил участника, применяющего

упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

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 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).

Представители Организатора торгов пояснили, что в Документации заказчиком приведено одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения) и указано содержит оно НДС или

нет.

Представители Организатора торгов также отметили, что в п. 6 Информационной карты указано: «На стадии оценки и сопоставлении Заявок ценовые предложения Участников не сравниваются». Разделом 6 Документации определены критерии оценки заявок участников Закупки. Так, согласно разделу 6 Документации цена договора не является критерием оценки заявок участников Закупки. Таким образом, положения п. 5.5.4 Документации в рамках проводимой процедуры Закупки не применяются.

Комиссией СПб УФАС России установлено, что в соответствии с условиями п. 6 Информационной карты начальная (максимальная) цена договора и цена единицы товара являются фиксированными, при этом на стадии оценки и сопоставлении заявок ценовые предложения участников не сравниваются.

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что цена, установленная Организатором торгов в извещении о Закупке, размещенном в ЕИС, а также п. 6 Информационной карты, фактически не является начальной (максимальной) ценой договора, заключаемого по результатам Закупки, поскольку в случае заключения договора с участником, являющимся плательщиком НДС, цена такого договора может превышать цену, указанную в извещении о Закупке, размещенном в ЕИС, а также п. 6 Информационной карты, на сумму НДС (20%).

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в извещении о Закупке, п. 6 Информационной карты ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по результатам Закупки, нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также требований к содержанию извещения и документации о закупке, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 08.11.2021 вх. № 34310-ЭП/21) ИП Хатмутдиновой Л. Р. на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242), нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также требований к содержанию извещения и документации о закупке, допущенное путем неправомерного установления в извещении о Закупке, п. 6 Информационной карты ненадлежащих сведений о начальной (максимальной) цене договора, заключаемого по результатам Закупки.

3) Организатору торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242), путем возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в извещение и

Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке 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 в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

17 ноября 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

на основании решения Комиссии от 17.11.2021 № Т02-772/21 по жалобе на действия организатора торгов ПАО «Ростелеком» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242, 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 ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку новогодних подарков для детей сотрудников Алтайского филиала ПАО «Ростелеком» (извещение № 32110788242), путем возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в извещение и документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке 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 15 декабря 2021 года с приложением подтверждающих документов.

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