

**Заказчик –**

АО «Газпром газораспределение  
Ярославль»

e-mail: info@yaroblgaz.ru

**Заявитель –**

ООО «Йера»

e-mail: gvgr.102v@mail.ru

**Электронная торговая площадка –**

ООО «Электронная торговая площадка  
ГПБ»

e-mail: info@etpgpb.ru

(для сведения)

**Решение по результатам рассмотрения жалобы**

**на нарушение порядка проведения закупки**

**№ 076/10/18.1-811/2022**

19 сентября 2022 года  
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 22.09.2022 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Потемкина Т. В., члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Артамонов А. О., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Зинохина А. С.,

с участием:

от АО «Газпром газораспределение Ярославль» - <...>, <...> (до перерыва) (по доверенностям),

от ООО «Йера» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Йера» (вх. № 10217-ЭП/22 от 05.09.2022) на действие (бездействие) заказчика – АО «Газпром газораспределение Ярославль» (ИНН 7604012347, ОГРН 1027600677554) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Йера» (вх. № 10217-ЭП/22 от 05.09.2022) на действие (бездействие) заказчика – АО «Газпром газораспределение Ярославль», при проведении неконкурентной закупки на право заключения договора на проведение работ по формированию технических планов и описаний границ охранных зон объектов газораспределения, протяженностью не более 200 м каждый (Извещение – ГП256234).

**Обжалуемые действия (бездействие):** неправомерное установление в документации о проведении закупки критерия оценки заявок «Применяемая форма системы налогообложения участника».

На заседании Комиссии представители заказчика представили документы, запрошенные уведомлением от 08.09.2022 № 7206/22, с доводами, указанными в жалобе, не согласились.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Заказчик указал, что ООО «Йера» не подавало заявку на участие в закрытых маркетинговых исследованиях и не является участником закупки, в связи с чем не обладает правом обжалования положений документации о закрытых маркетинговых исследованиях.

Комиссия отклоняет данный довод заказчика по следующим основаниям.

В соответствии с письменными пояснениями, направленными в адрес Ярославского УФАС России (вх. № 10691/22 от 13.09.2022), заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Ярославль» от

01.04.2022 (далее – Положение).

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с правовой позицией ФАС России, изложенной в письмах от 23.01.2018 N ИА/3655/18, от 25.06.2019 N ME/53183/19, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

25.08.2022 на официальном сайте электронной торговой площадки ГПБ (далее – ЭТП) <https://etpgrb.ru/> размещено извещение № ГП256234 о проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора на проведение работ по формированию технических планов и описаний границ охранных зон объектов газораспределения, протяженностью не более 200 м каждый (далее – закупка, неконкурентная закупка, маркетинговые исследования).

В соответствии с пунктом 4.1.17 информационной карты маркетинговых исследований, являющейся неотъемлемой частью закупочной документации, срок подачи заявок истекает 06.09.2022 в 11:59 (время московское).

Жалоба ООО «Йера» поступила в Ярославское УФАС России 05.09.2022, до истечения срока подачи заявок, в связи с чем жалоба заявителя подлежит рассмотрению антимонопольным органом.

Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Разделом 2 методики анализа, рассмотрения, и оценки заявок на участие в закрытых маркетинговых исследованиях, являющейся неотъемлемой частью документации (далее – методика), установлен критерий оценки конкурсных заявок «Применяемая форма системы налогообложения участника», вес которого равен 12 %.

Согласно пункту 18 таблицы «Выполнение работ, оказание услуг», посвященному критерию «Применяемая форма системы налогообложения участника», при применении участником закупки общей системы налогообложения (ОСН) ему начисляется 100 баллов. При применении участником закупки специальных налоговых режимов ему начисляется 0 баллов.

В силу пункта 2 части 2 статьи 18 части первой Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) к специальным налоговым режимам относится, в частности, упрощенная система налогообложения.

ООО «Йера» представило антимонопольному органу информационное письмо Межрайонной ИФНС России № 17 по Воронежской области от 12.01.2022 № 535, в соответствии с которым Общество применяет упрощенную систему налогообложения с 01.01.2022.

Исходя из содержания жалобы, заявитель полагает, что критерий «Применяемая форма системы налогообложения участника» предоставляет участникам, применяющим общую систему налогообложения, необоснованное преимущество перед участниками, применяющими специальные налоговые режимы. При этом сам по себе режим налогообложения участника не влияет на качество выполняемых им работ. В связи с этим, заявитель полагает, что заказчиком нарушен пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчик в письменных пояснениях, направленных в адрес Ярославского УФАС России (вх. № 10691/22 от 13.09.2022), представители заказчика на заседании Комиссии 13.09.2022 указали, что спорный критерий не противоречит ни Положению, ни Закону о закупках. При целях регулирования Закона о закупках в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках являются, в частности, своевременное и полное удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

По мнению заказчика, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора с которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Изучив доводы сторон и представленные материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Разделом 14 Положения предусмотрено проведение маркетинговых исследований, которые в соответствии с пунктом 1.2.37 Положения 1.2.37 представляют собой способ неконкурентной закупки, при котором заказчик выбирает наиболее выгодные для себя условия исполнения договора из числа предложенных участниками закупки в соответствии с документацией о маркетинговых исследованиях в электронной форме (запросом о возможности осуществить поставку товаров (выполнить работы, оказать услуги), заказом, направляемым потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям) путем размещения в специализированных информационных системах или на Интернет-платформах).

Исходя из системного толкования положений статьи 3 Закона о закупках, принципы, установленные частью 1 статьи 3 Закона о закупках, применяются

заказчиком, организатором торгов как при проведении конкурентных, так и неконкурентных закупок.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1.1.3 Положения настоящее положение регулирует закупочную деятельность Общества, устанавливает единые правила и порядок закупок товаров, работ, услуг, в том числе в целях коммерческого использования, направленные на реализацию, в частности, принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия принимает во внимание, что заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с подрядчиком, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 части второй НК РФ заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени. Однако упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановления участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

В связи с этим подлежит отклонению довод заказчика об экономической целесообразности установления спорных критерия оценки заявок участников.

Аналогичная правовая позиция изложена судебной коллегией по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в определении от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу N А56-75118/2019.

Таким образом, наличие в документации о проведении закрытых маркетинговых исследований критерия «Применяемая форма системы налогообложения участника» ставит участников закупки, применяющих специальные налоговые режимы, в том числе упрощенную систему налогообложения, в неравное положение по отношению к участникам, применяющим общую систему налогообложения, что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 1.1.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Ярославль» от 01.04.2022, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и об ограничении в данном случае заказчиком конкуренции.

Выявленное нарушение содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Йера» (вх. № 10217-ЭП/22 от 05.09.2022) на действие (бездействие) заказчика – АО «Газпром газораспределение Ярославль» (ИНН 7604012347, ОГРН 1027600677554), при проведении неконкурентной закупки на

право заключения договора на проведение работ по формированию технических планов и описаний границ охранных зон объектов газораспределения, протяженностью не более 200 м каждый (Извещение – ГП256234), обоснованной.

2. Признать АО «Газпром газораспределение Ярославль» нарушившим пункт 1.1.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Ярославль» от 01.04.2022, пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Газпром газораспределение Ярославль» обязательное для исполнения предписание.

Председатель Комиссии Т. В. Потемкина

Члены Комиссии А. О. Артамонов

А. С. Зиныхина