



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-30
e-mail: fo2d@fdat.ru

04.08.2022 № СК/9317/22

№ _____ от _____

Южно-Уральская дирекция по
тепловоснабжению - структурное
подразделение Центральной дирекции по
тепловоснабжению - филиала ОАО
«РЖД»

454092, г. Челябинск, ул. Крулской, 23А

chel-hkzrpsc@supw.ru

ОАО «РЖД»

107174, г. Москва, ул. Басманная Нов., д. 2

fax@css.tztd.ru

ООО «АльянсПрофЭко»

197341, г. Санкт-Петербург, Фермское

шоссе, д. 32 литер А, офис № 96-Н

mail@are-eco.com

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 074/07/3-2088/2022

01 августа 2022 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель Комиссии: Копылов Станислав Александрович - заместитель руководителя
Управления — начальник отдела антимонопольного контроля
Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: Гузипрова Регина Ураиловна – ведущий специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Берх Надежда Владимировна – специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу № 074/07/3-2088/2022 ООО «АльянсПрофЭко» (далее – Заявитель) вх.



2022-9954

№ 9896-ИП/22 от 22.07.2022 на действия ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обеспечению выполнения условия пользования недрами по лицензии, выданной ОАО «РЖД», на право добычи подземных вод на водозаборе Южно-Уральской дирекции по тепловоснабжению (извлечение на ЭТП РТС-Тендер № 2981/ОАО-ЦДТВ/22) (далее – Закупка),

УСТАНОВИЛА:

22.07.2022 в Челябинское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки (вх. 9896-ИП/22).

Заявитель указывает на непропорциональные действия Заказчика по установлению в документах нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цена лота), положений о сравнении ценовых предложений участников закупки, предусматривающем сравнение ценовых предложений за вычетом НДС независимо от системы налогообложения участника.

ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласилось, представило пояснения, которые приобщены к материалам жалобы.

Изучив материалы по жалобе, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В силу части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключения договоров по результатам торгов либо 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 Законом 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 заявки 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 силу части 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» далее – Закон 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.

Из толкования указанной нормы и сложившейся практики антимонопольного органа следует, что жалобы на положения документации о закупке могут быть

2022-9954

поданы до окончания сроков подачи заявок на участие в закупке.

Дата окончания срока подачи заявок: 25.07.2022в 07:00 ч. московского времени.

Жалоба ООО «АльянсПроФэко» поступила в Челябинское УФАС России 22.07.2022, подписана ЭЦП.

Таким образом, Челябинское УФАС России не принимает возражения Заказчика о наличии оснований для прекращения рассмотрения жалобы, так как правовые основания для рассмотрения доводов жалобы наложение документацией в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции имеются. Жалоба подана в установленном законом порядке и сроки.

2. По доводу Заявителя о неправомерных действиях Заказчика, выразившихся в установлении нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота), что не соответствует положению Закона о закупках, Комиссия сообщает следующее.

Законом о закупках 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 заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения прозрачности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедуры закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность ОАО «РЖД» регламентируется Законом о закупке, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее - Положение о закупке), закупочной документацией.

Согласно пункту 9 Извещения начальная (максимальная) цена договора составляет **870 000,00** (восемьсот семьдесят тысяч) руб. 00 коп. без учета НДС, **1 044 000,00** (один миллион сорок четыре тысячи) руб. 00 коп. с учетом НДС.

Начальная (максимальная) цена договора сформирована методом сопоставимых рыночных цен (анализ рынка), предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», включает в себя все виды налогов, транзитных и командировочных расходов, расходов на спондежду, спондобу, средства индивидуальной защиты, стоимости материалов и оборудования, расходов на организацию и ликвидацию полевых работ и иных расходов, которые могут возникнуть в ходе выполнения работ.

Согласно пояснениям Заказчика, в соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках и принятой во внимание возможность участия в закупках различных организаций и индивидуальных предпринимателей, а также иных субъектов предпринимательской деятельности, в целях соблюдения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Заказчик предусматривает формирование цены закупаемых услуг, работ, товаров без учета НДС и с учетом НДС.

Однако, в соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в

2022-9954

документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит ли нет установленная цена НДС.

При этом наличие в Закупочной документации нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положению о Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке нового предложения такого участника.

Таким образом, действия Заказчика по установлению нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) являются нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. По доводу Заявителя о неправомерном установлении положений о сравнении ценовых предложений участников закупки, предусматривающем сравнение ценовых предложений за вычетом НДС независимо от системы налогообложения участника, Комиссия сообщает следующее.

Согласно разделу 7 Приложения 1 к Извещению цена за единицу каждого наименования товаров, работ, услуг без учета НДС подлежит снижению от начальной пропорционально снижению начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, полученному по итогам проведения аукциона (коэффициент тендерного снижения). В случае если участником в отношении различных позиций технического задания предлагаются к поставке одинаковые товары (товары одной марки, модели, с одинаковыми характеристиками), цена за единицу каждого наименования таких товаров определяется исходя из минимальной единичной расценки соответствующей позиции технического задания, сниженной на коэффициент тендерного снижения.

Согласно пункту 3.10.1 Приложения 3 к документации аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС.

Согласно пункту 2.1 проекта договора (Приложение № 1.2 к документации) цена настоящего Договора по итогам открытого аукциона № ___ и с учетом всех видов налогов, транзитных и командировочных расходов, расходов на спондежду, спондобу, средства индивидуальной защиты, стоимости материалов и оборудования, расходов на организацию и ликвидацию полевых работ и иных расходов составляет: ___ (___) рублей ___ копейки (без НДС). (указать основание: например уведомление о применении УСН № ___ от.....). Цена настоящего Договора увеличивается на НДС (___%) – ___ (___) рублей ___ копеек, и составляет всего с НДС – ___ (___) рублей ___ копеек.

Согласно пояснениям Заказчика, никаких вычетов из ценовых предложений участников закупки не производится, заявки оленяваются на основании представленных участниками ценовых предложений, условия аукционной документации не вступают в противоречие с нормами Закона о закупках, а также соответствуют Положению о закупках, в равной мере применяются ко всем участникам и не определялись в зависимости от применяемой ими системы налогообложения, что исключает нарушение принципов, установленных требованиями Закона о закупках.

2022-9954

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчики должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, принцип равноправия предполагает неотпущимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. При определении в конкурсной закупке начальной (максимальной) цены договора к обязанностям заказчика относятся, в том числе установление одного значения цены договора (цены лота) для всех участников закупки, независимо от применяемой или системы налогообложения, и указание на то, содержит ли нет установленная цена НДС. Установленные правила оценки предложений должны позволить обеспечить равенство участников гражданского оборота.

Применение порядка оценки ценового предложения участника закупки, допускающего уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, может привести к созданию данным участником преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При формулировании условий документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

Согласно Письму ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)», договор заключается по цене, предложенной участником закупки. Заказчик не имеет правовых оснований провозгласить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применяет ныне особенные оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, а также в решении Арбитражного суда города Москвы № А40-212495/20 от 07.07.2021.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к приобретаемым 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к приобретаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При таких обстоятельствах, указанные действия Заказчика и его Закупочной комиссии не соответствуют требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Челябинское УФАС России считает, что жалоба ООО «АльянсПрофЭко» является обоснованной.

2022-9954

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В связи с тем, что Заказчиком принято решение на основании пункта 3.11.3 документации признать аукцион несостоявшимся без рассмотрения заявки и заключения договора, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки не выдавать.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АльянсПрофЭко» обоснованной.
2. Признать действия ОАО «РЖД», выразившиеся во включении в документацию положений, противоречащих Закону о закупках, нарушением порядка, установленного частью 6 статьи 3, пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки не выдавать.
4. Перейти материалы настоящей жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях для решения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

С.А. Копылов

Р.У. Гузаврова

Исп. Берх Н.В.
тел. 8(351) 266-68-84

2022-9954

