

Управление Федеральной антимонопольной
службы по Санкт-Петербургу
Адрес: 199004, г. Санкт-Петербург, 4-я линия
Васильевского острова, 13, лит. А
адрес электронной почты: to78@fas.gov.ru

ООО «ПЕТЕРБУРГТЕПЛОЭНЕРГО»
Почтовый адрес: 190103, г. Санкт-Петербург,
Дровяная улица, дом 6-8, литер А, офис 101-
708;
адрес электронной почты: office@ptenergo.ru;
Контактный телефон – (812) 334-50-60.

Жалоба на действия организатора торгов

Организатор торгов: ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ПЕТЕРБУРГТЕПЛОЭНЕРГО"

(сокращенное наименование ООО "ПЕТЕРБУРГТЕПЛОЭНЕРГО").

Адрес организации: 190103, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, УЛИЦА ДРОВЯНАЯ, дом ДОМ
6-8, корпус ЛИТЕР А, офис (квартира) ОФИС 101-708

ИНН 7838024362

КПП 783901001

ОГРН 1047833020058

Телефон: (812) 334-50-60

Лицо, утвердившее документацию о закупке: начальник отдела топливообеспечения ООО
«ГЭХ Закупки» Кадымова А.О.

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Бета Групп» (ООО «Бета Групп»)

Юридический адрес и адрес фактического местонахождения организации: 197022, г. Санкт-
Петербург, Муниципальный округ Аптекарский остров вн. тер. г., Аптекарская набережная,
дом 20, литер А, офис 227

ИНН 7841401885 КПП 781301001

Телефон: 8 (812) 777-08-00

Моб. тел.: 8 (812) 995-995-0

Генеральный директор: Латыпов Рафаэль Рафисович

Закупка: извещение о закупке №32211752271 «КО №1823/КО - Поставка топочного мазута
в Сортавальский район республики Карелия 490/78/2022/В для нужд Общество с
ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго».

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети
"Интернет": ЭТП ГПБ.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»:
<https://etp.gpb.ru/>.

Указание на обжалуемые действия организатора торгов.

I. По мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия,
предусматривающие сравнение ценовых предложений участников Закупки без НДС на
стадии оценки и сопоставления заявок вне зависимости от применяемой системы
налогообложения, что необоснованно ставит в неравное положение участников,
применяющих упрощенную систему налогообложения.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики

руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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. 5 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.

Также, в соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В п. 13 Извещения приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а именно: 596 948 730,00 руб. (без учета НДС);

Согласно п. 1.16.1 Документации цена Заявки должна включать в себя все расходы и риски, связанные с поставкой товаров, выполнением работ/оказанием услуг (в т.ч. расходы на страхование, перевозку и т.д.), определенных в разделе 8 Документации. При этом в цену Заявки включаются любые сборы и пошлины, расходы и риски, связанные с выполнением договора, в т.ч. гарантийного срока эксплуатации.

На основании п. 1.16.2 Документации в цену Заявки не включается налог на добавленную стоимость (НДС), уплачиваемый согласно законодательству Российской Федерации.

Пунктом 1.16.3 Документации определено, что цена договора будет рассчитываться путем прибавления к цене Заявки суммы налога на добавленную стоимость (НДС) согласно законодательству Российской Федерации.

Документацией предусмотрена форма «Ценовое предложение», где среди прочего участником Закупки указывается сумма без НДС и с НДС.

Порядок оценки заявок по критериям определен Приложением №3 к Техническому заданию Документации.

Заявитель считает, что примененный порядок оценки заявок из расчета ценовых предложений без НДС нельзя признать законным и соответствующим принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки по следующим основаниям.

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 7 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).

Таким образом установленный в п. 1.16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

В Спецификации Проекта договора в составе Документации указано, что цена Товара составляет _____ (_____) рублей Российской Федерации без НДС, кроме того сумма НДС, подлежащая уплате по данному Договору, определяется на дату реализации Товара или партии Товара по действующей ставке в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

В свою очередь Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации)

участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Кроме того, налоговое бремя участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, установленный в п. 1.16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

Заявитель полагает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки может служить исключительно такой порядок, который предусматривает сопоставление фактических предложенных цен договора с учетом всех налогов и сборов, как это прямо и следует из формулировок Закона №223-ФЗ.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что согласно п. 1.16 Документации Организатором торгов были созданы условия, при которых заявке участника, не являющегося плательщиком НДС и предложившего наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, при разнице ценовых предложений менее 20% в пользу участника, не являющегося плательщиком НДС, с учетом действующей ставки НДС в 20% такому участнику будет неизменно присвоен более низкий итоговый рейтинг, и, как следствие, при прочих равных условиях такой участник, предложивший лучшие условия исполнения договора, не будет признан победителем Закупки.

Таким образом Заявитель полагает незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленный в п. 1.16 Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Исходя из изложенного, Заявитель усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в п. 1.16 Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 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 норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

II. Пунктами 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ определено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

Согласно п. 5.2 Раздела 8 «Техническое задание» Документации Организатором торгов среди прочего предусмотрено требование о предоставлении в составе заявки сертификата (паспорта) качества Товара на ранее выпущенную партию нефтеперерабатывающим заводом, указанным в Ценовом предложении Участника, Продукция которого планируется к поставке, выданный не ранее 3 (трех) лет до даты размещения Извещения о проведении открытого конкурентного отбора.

При этом Заявитель считает, что нормами действующего законодательства не предусмотрено каких-либо положений, которые обязывали бы потенциальных участников Закупки обладать соответствующим указанному в п. 5.2 Раздела 8 Документации сертификатом (паспортом) качества Товара.

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное

не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Организатор торгов не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующий товар, при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника сертификата (паспорта) качества Товара на ранее выпущенную партию нефтеперерабатывающим заводом, указанным в Ценовом предложении Участника, Продукция которого планируется к поставке, в соответствии с требованиями Технического задания Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении паспорта, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанным требованием Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Считаем, что вышеуказанное требование является избыточным, поскольку для его исполнения Организатор торгов устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для получения копии указанных документов, либо запросить вышеуказанные документы у производителя/дилера, официального представителя, что противоречит п. 2) ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ и нарушает часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

III. По мнению Заявителя Организатором торгов нарушены требования п. 6.1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ о необходимости *указывать* при описании объекта закупки функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные *характеристики предмета закупки*.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) *описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.*

В соответствии с п. 6.1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ *при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.*

Так, в соответствии с п. 3.1 "ГОСТ 10585-2013. Межгосударственный стандарт. Топливо нефтяное. Мазут. Технические условия" (далее - ГОСТ 10585-2013) в зависимости от назначения установлены следующие марки мазута: - флотский Ф5; - топочный 40; - топочный 100.

Согласно п. 3.2 ГОСТ 10585-2013, *условное обозначение мазута включает в себя* для мазутов топочных - марку, *массовую долю серы*, зольность и температуру застывания.

В стр. 6 Таблицы 1 п. 4.3 ГОСТ 10585-2013 установлены значения массовой доли серы для марки мазута топочного 100, не более: 0,50%, 1,00%, 1,50%, 2,00%, 2,50%, 3,00%, 3,50%.

Из вышесказанного следует, что при превышении определенного значения массовой доли серы в условном обозначении мазута должно указываться следующее в порядке возрастания значение.

Т.е. при массовой доле серы 2,51% условное обозначение мазута топочного 100 с температурой застывания 25°C должно быть следующим:

«Мазут топочный 100, 3,00%, 25 °C по ГОСТ 10585-2013».

Организатором торгов в п. 1.2 Раздела 8 «Техническое задание» Документации описан предмет закупки, качество которого должно соответствовать следующим характеристикам:

Товар	Характеристики Товара
Мазут топочный 100, 2,50%, 25 °C по ГОСТ 10585-2013	<ul style="list-style-type: none">• Массовая доля серы, %- не более 2,5¹• Вязкость при 100 С, условная, градусы ВУ – не более 6,8• Зольность, %- не более 0,14• Массовая доля механических примесей, %-не более 1,0• Массовая доля воды, %- не более 1,0• Содержание водорастворимых кислот и щелочей- отсутствие• Содержание сероводорода, ppm (мг/кг) – не более 10• Температура вспышки в открытом тигле, 0С- не ниже 110• Температура застывания, 0С - не выше 25• Теплота сгорания (низшая) в перерасчете на сухое топливо (небраковочная), КДж/кг - не менее 39900• Плотность при 150С, кг/м3- не нормируется• Выход фракции, выкипающей до 3500С,% (об)- не более 17

¹ допускается не более 2,6%

Максимально допустимым значением массовой доли серы описываемого предмета закупки мазута топочного с условным обозначением «Мазут топочный 100, 2,50%, 25 °C по ГОСТ 10585-2013» в соответствии с ГОСТ 10585-2013 может быть ТОЛЬКО значение, которое >2,00% и ≤2,50%.

При переходе по вставленной сноске «1» в Таблице п. 2.1 Раздела 8 Документации открывается возможность ознакомиться с установленным Организатором торгов *допуском значения массовой доли серы* описываемого предмета закупки мазута: «не более 2,6%», *которое не соответствует описываемому предмету закупки и противоречит ГОСТ*

10585-2013.

Описывая предмет закупки: «Мазут топочный 100, 2,50%, 25 °С по ГОСТ 10585-2013» и указывая технические и качественные характеристики не соответствующие ГОСТ 10585-2013 для данной марки мазута, Организатор торгов вводит участников закупки в заблуждение, создавая условия для поставки мазута ДРУГОЙ МАРКИ (с массовой долей серы превышающей допустимое ГОСТ для данной марки мазута значение).

На основании вышеизложенного прошу:

I. Рассмотреть жалобу по существу.

II. В случае признания жалобы обоснованной выдать Организатору торгов предписание об устранении нарушений.

Генеральный директор



Р.Р. Латыпов