

Закрытое административно-территориальное образование г. Заречный Пензенской области



Акционерное общество
«ГОРГАЗ»

Почтовый адрес: 442961, г. Заречный, ул. Коммунальная, 2
Телефон: (841-2) 23-13-23, факс: (841-2) 23-13-23 E-mail: gas.zato@mail.ru
ИНН/КПП: 5838004813/583801001 ОГРН: 1115838000607

Исх. № ГГи - 842 от «24» ноября 2023 года

Управление Федеральной антимонопольной
службы по Пензенской области
440000, г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127

Заявитель:
АО «Горгаз»
442961, г. Заречный, ул. Коммунальная, д.2
адрес эл.почты: 79273754368@bk.ru

Заказчик: АО «НИКИРЭТ».
442960, г. Заречный, пр. Мира, стр. 1, корп. 1.
конт.лицо: Сенькин М.А.
адрес эл.почты: masenkin@nikiret.ru.

Жалоба
на действия заказчика

31.10.2023 г. на официальном государственном сайте <http://www.zakupki.gov.ru/> (закупка № 32312910908), на официальном сайте по закупкам атомной отрасли <http://zakupki.rosatom.ru/> (закупка № 231031/243132/297), на ЭТП ЭТС-Фабрикант (закупка № 3126005) размещено извещение о проведении закупки.

Заказчик – АО «НИКИРЭТ».

Предмет закупки – право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ: «Сети газопотребления для подключения газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства нежилого здания № 738 АО «НИКИРЭТ» и поставку тепломеханического и газового оборудования.

Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя): открытый запрос котировок в электронной форме (далее - Закупка).

Начальная (максимальная) цена контракта:

16 555 976,82 руб. (Шестнадцать миллионов пятьсот пятьдесят пять тысяч девятьсот семьдесят шесть рублей 82 копейки), включая НДС,

13 796 647,35 руб. (Тринадцать миллионов семьсот девяносто шесть тысяч шестьсот сорок семь рублей 35 копеек) без учета НДС.

Согласно протоколу № 3126005 от 16.11.2023 г. заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии подведению итогов запроса котировок в электронной форме отклонена заявка Заявителя.

1. Решение об отклонении основано на несоответствии договорных условий, указанных в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно:

- превышение начальной (максимальной) цены договора в базисе поданной участником закупки цены предложения (пп.е) п. 8.3 Части 2 и п. 8 Извещения о проведении закупки Части 1 документации).

Пп. е) п. 8.3 Части 2 документации гласит:

8.3. По итогам отборочной стадии комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора. Основаниями для отказа в допуске являются:

е) несоответствие договорных условий, указанных в заявке на участие в закупке, требованиям документации, в том числе:

- наличие в такой заявке предложения о цене, превышающей НМЦ договора, НМЦ единицы товара, услуги, работы.

П. 8 Извещения о проведении закупки Части 1 документации:

8. Начальная (максимальная) цена договора: 16 555 976,82 руб. (Шестнадцать миллионов пятьсот пятьдесят пять тысяч девятьсот семьдесят шесть рублей 82 копейки), включая НДС;

13 796 647,35 руб. (Тринадцать миллионов семьсот девяносто шесть тысяч шестьсот сорок семь рублей 35 копеек) без учета НДС.

Предложение участника о цене договора не должно превышать начальную (максимальную) цену договора в базисе поданной участником закупки цены.

В связи с тем, что в соответствии с законодательством РФ заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), единый базис сравнения ценовых предложений: без учета НДС.

Приведение ценовых предложений участников закупки к единому базису осуществляется путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС.

Вместе с тем, в действиях Заказчика усматривается факт нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках).

К числу основных принципов закупочной деятельности ч. 1 ст. 3 Закона о закупках относит информационную открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Применение упрощенной системы налогообложения организациями влечет их освобождение от обязанности по уплате налога на добавленную стоимость, за исключением НДС, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации (ст. 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации).

С учетом этой нормы, Заказчик поставил участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Преимущество в заключении договора с Заказчиком в рассматриваемом случае получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), также не следует из положений ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, согласно п. 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.

Из буквального толкования ч. 22 ст. 3.2, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках следует, что заказчик

в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения), победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

При проведении закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (если по остальным критериям предложения участников закупки совпадают).

При этом, цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, должна осуществляться в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Заказчик не имеет правовых оснований применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков - в рассматриваемом случае не учитывается сумма НДС, снижается при оценке заявки плательщика НДС, тогда как договор будет заключаться по полной стоимости (то есть, с НДС).

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.

Данная позиция подтверждается и судебной практикой. Так, в определении Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 применен подход, исходя из которого применение спорного положения закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению (см. также постановление Арбитражного суда Московского округа от 23.05.2022 г. по делу № А40-145152/2021).

2. Также, решение об отклонении основано на несоответствии заявки по составу, содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения требованиям документации, а именно:

- в предлагаемом товаре не указаны конкретные технические решения, марки, модели и т.п. без указания слов «или аналог»,
- не указано наименование изготовителя каждого предлагаемого товара.

Пп. а) п. 8.3 Части 2 документации гласит:

8.3. По итогам отборочной стадии комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора. Основаниями для отказа в допуске являются:

а) несоответствие заявки, представленной на ЭТП, по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения. Для заказчиков второй группы - несоответствие заявки в бумажной форме по содержанию требованиям документации (в случае неподписания ЭП заявки на ЭТП иностранным участником).

П. 1 подр. 2.1.2 «Требования к продукции» Части 1 документации:

Техническое предложение, подтверждающее выполнение каждого требования, предусмотренного технической частью закупочной документации (том 2), в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (соответствующая Форма), в том числе содержащее наименование изготовителя и страны происхождения товара.

Участник в техническом предложении, предоставляемом в составе заявки на участие в закупке, обязан указать наименование изготовителя каждого предлагаемого товара, конкретные технические решения, марки, модели и т.п. без указания слов «или аналог («или эквивалент»).

В случае неуказания страны происхождения товара, при предоставлении приоритета, согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925, заявка будет рассматриваться как содержащая предложение о поставке иностранного товара.

Заявитель, и указав конкретные марки, модели товара, требуемые Заказчиком в документации, и предусмотрев возможность поставки аналогового товара, одновременно согласившись на все условия технической части.

В то же время иной участник ООО «Строй-Газ-Сервис» не согласился / согласился не на все условия, ибо Заказчик направлял данному участнику запрос по уточнению заявки, в котором просил подтвердить выполнение каждого требования, предусмотренного технической частью закупочной документации.

Кроме того, исходя из положений п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при осуществлении закупок Заказчику следует руководствоваться, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Также, п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает Заказчику при проведении, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действия, ограничивающие конкуренцию, в том числе «создание участнику или нескольким участникам преимущественных условий участия».

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

прошу:

признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений путем внесения изменений в документацию о закупке, отменить результаты рассмотрения заявок, оформленные протоколом от 16.11.2023 г.

Генеральный директор

Назаров Д.Г.