



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

03 02.2021 № 2109/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ИП Красавин Е.А.
114@zefz.ru

Заказчик:
ПАО «Россети Юг»
ул.Б.Садовая, 49
г.Ростов-на-Дону, 344002
infofas@rosseti.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена: «29 января 2021 г.»
В полном объеме решение изготовлено: «3 февраля 2021 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Ростовского УФАС России – начальник отдела по борьбе с картелями

Члены Комиссии:

Иваненко И.С. – заместитель начальника отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России;

Ольховатов И.Н. – специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России,

рассмотрев посредством использования системы видеоконференц-связи, с участием представителя ИП Красавина Е.А. (Заявителя), в присутствии представителей ПАО «Россети Юг» (Заказчика), дело №061/07/3-48/2021, возбужденное по жалобе ИП Красавина Е.А., о нарушении ПАО «Россети Юг» положений Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме № 32009864767 среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электроинструмента для нужд филиалов ПАО «Россети Юг» - «Астраханьэнерго», «Волгоградэнерго», «Ростовэнерго»,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ИП Красавина Е.А. поступила в Ростовское УФАС России 18.01.2021 г.

002748¹

В поданной жалобе Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком Закона о закупках. В частности, Заявитель указывает на то, что закупочная документация составлена с нарушением требований Закона о закупках. Так, заявитель полагает, что заказчиком был неправомерно установлен порядок расчета ценовых предложений без учета НДС. По мнению Заявителя, данный порядок ущемляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения. Кроме того, Заявитель считает неправомерным установление в документации требования о предоставлении в составе заявки сертификатов (декларации) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ) и безопасности или выписки из реестра деклараций (сертификатов), руководства по эксплуатации.

Заказчик представил письменные пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый конкурс был проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Россети Юг» и закупочной документацией. Требования, предъявленные к заявке, были изложены в Закупочной документации и доступны для ознакомления всем участникам закупки.

Представители Заказчика, присутствовавшие на рассмотрении данного дела, поддержали позицию, которая была указана в письменном возражении.

Представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Комиссией был объявлен перерыв в рассмотрении дела до 29.01.2021 г. до 10 часов 00 минут.

Комиссия по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

Заказчиком 13.01.2021 г. на официальном сайте закупок было опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме № 32009864767 на право заключения договора на поставку электроинструмента для нужд филиалов ПАО «Россети Юг» - «Астраханьэнерго», «Волгоградэнерго», «Ростовэнерго».

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление 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;

(п. 1 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ)

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом (п. 2.1 введен Федеральным законом от 31.12.2017 N 505-ФЗ);

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; (п. 3 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ);

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке (п. 4 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ);

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего

Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений (п. 5 введен Федеральным законом от 31.12.2017 N 505-ФЗ);

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства (п. 6 введен Федеральным законом от 31.12.2017 N 505-ФЗ).

В соответствии с ч.13 ст.3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается доводами, составляющими предмет обжалования.

Довод подателя жалобы о «неправомерности установления требования о предоставлении участником в составе заявки сертификатов (декларации) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ) и безопасности или выписки из реестра деклараций (сертификатов), руководства по эксплуатации» Комиссия отклоняет в виду следующего.

Данное требование подразумевает сертификат не на партию продукции, а только подтверждение сертификации изготавливаемой продукции ГОСТам и ТУ. Реестр продукции, прошедшей сертификацию (декларирование) продукции соответствия ГОСТам или ТУ, по которым она изготавливается, публикуется в открытом доступе в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 17.10.2011 № 845 «О Федеральной службе по аккредитации».

Наличие сертификата соответствия необходимой в рамках закупки продукции в открытом доступе установлено также Ростовским УФАС России в ходе рассмотрения дела.

Таким образом, указанные в закупочной документации требования к наличию в составе заявки участника сертификатов (декларации) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ) и безопасности или выписки из реестра деклараций (сертификатов), руководства по эксплуатации» не связаны с волеизъявлением третьих лиц, для их получения у участника нет необходимости обращаться к производителю.

Как указали представители Заказчика, предоставление участниками сертификатов соответствия на предлагаемую к поставке продукцию обусловлено тем, что Заказчиком проводится анализ технических характеристик товара на соответствие его требованиям безопасности, во избежание поставки контрафактной продукции. Несоответствие данных характеристик, а также несвоевременная поставка продукции может повлиять на надежность энергоснабжения и привести к перебоям в снабжении электроэнергией при несвоевременной поставке требуемых материалов товаров работ и услуг.

Кроме того, в соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ от 28.12.2018 №11017/10 по делу № А06-6611/2009 основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимального широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

При этом целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В силу п.1 ч. 10 ст. 4, ч.1 ст.1 Закона о Закупках, право определять необходимость в закупке той или иной услуги, формирования технического задания, определения параметров и характеристик товара и услуг, в наибольшей степени удовлетворяющих свои потребности, предоставлено именно Заказчику.

Исходя из вышеизложенного, данный довод является необоснованным.

Также, Комиссия отклоняет довод Заявителя о неправомерности установления Заказчиком порядка расчета ценовых предложений без учета НДС.

В соответствии с ч.5 ст.4 Закона о закупках, в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке и иные документы.

В извещении о закупке должны быть указано, в том числе, 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 (п.5 ч.9 ст. 4 Закона о закупках).

В соответствии с п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, Положением о закупке (приложение 4) в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота).

Согласно п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, Положением о закупке (приложение 4) в документации указывается порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг с учетом изложенного следует, что при осуществлении закупки заказчиком должна быть определена в документации начальная (максимальная) цена договора с учетом или без учета НДС.

Начальная (максимальная) цена договоров (цена лота) без учета НДС составляет: 3 773 798 руб. (три миллиона семьсот семьдесят три тысячи семьсот девяносто восемь рублей) 90 копеек. Кроме того, НДС в размере 20% - 754 759 руб. (семьсот пятьдесят четыре тысячи семьсот пятьдесят девять рублей) 78 копеек.

Начальная (максимальная) цена договоров (цена лота) с учетом НДС составляет: 4 528 558 руб. (четыре миллиона пятьсот двадцать восемь тысяч пятьсот пятьдесят восемь рублей) 68 копеек. В том числе стоимость договоров по филиалам составляет:

- Филиал ПАО «Россети Юг» - «Астраханьэнерго»: 993 696 руб. (девятьсот девяносто три тысячи шестьсот девяносто шесть рублей) 55 копеек с НДС;

- Филиал ПАО «Россети Юг» - «Волгоградэнерго»: 910 580 руб. (девятьсот десять тысяч пятьсот восемьдесят рублей) 13 копеек с НДС;

- Филиал ПАО «Россети Юг» - «Ростовэнерго»: 2 624 282 руб. два миллиона шестьсот двадцать четыре тысячи двести восемьдесят два рубля) 00 копеек с НДС.

В соответствии п. 5.2. В извещении о закупке и (или) документации о закупке устанавливается начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС и начальная (максимальная) цена договора без учета НДС. В случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС. Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

Закон о закупках запрета на оценку Заказчиком ценовых предложений без учета НДС не содержит.

Следовательно, заказчик вправе самостоятельно определить необходимость учета НДС при формировании цены договора.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, 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 статьи 2 Закона о закупках, правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее -положение о закупке).

В соответствии с пунктами 12 и 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть также указаны сведения, определенные положением о закупке, такие как критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора, цена единицы продукции. При проведении оценки по критерию "цена договора, цена единицы продукции" заказчик в положении о закупке вправе предусмотреть порядок сравнения ценовых предложений участников закупки с учетом системы налогообложения, применяемой к таким участникам.

При этом Закон о закупках не содержит положений, допускающих организациям, находящимся на упрощенной системе налогообложения, получения преимуществ при участии в закупках.

Более того, согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования данного закона являются, в том числе эффективное использование денежных средств заказчика. При этом у стороны контракта, находящегося на упрощенной системе налогообложения, отсутствует обязанность по уплате НДС в бюджет и незаконное получение денежной суммы в размере суммы НДС может привести к неосновательному обогащению его за счет контрагента и необходимости обращения в суд и с иском о взыскании указанной суммы неосновательного обогащения.

Вышеуказанное может привести к созданию преимуществ участникам, находящимся на упрощенной системе налогообложения, что противоречит ч.1 ст.3 Закона о закупках, в соответствии с которым заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Примененный Заказчиком (ПАО «Россети – Юг») подход при оценке заявок применяется в равной степени ко всем участникам, использующим тот или иной режим налогообложения и направлен на обеспечение возможности сопоставления по данному критерию заявок участников, использующих разные режимы налогообложения, что не является ограничением участников закупки.

Таким образом, Заказчиком установлен единый порядок оценки заявки для всех участников, что соответствует ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, в силу которой требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым 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.

Исходя из вышеизложенного, применение Заказчиком по рассматриваемой закупке единого порядка оценки ценовых предложений участников без учета НДС является обоснованным.

Правомерность вышеуказанной позиции подтверждается решением Арбитражного суда Ростовской области от 07.07.2017 по делу А53-14955/17, разъяснениями Минэкономразвития России, изложенными в письмах от 26.05.2016 № Д28и-1372, от 28.04.2016 № Д28и-1114, от 17.02.2016 № ОГ-Д28-2554, от 30.11.2015 № Д28н-3499 и от 30.09.2015 № Д28н-2782.

Ссылка Заявителя на судебную практику не может быть применена, поскольку касается закупок, проведенных в рамках Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Нарушений в действиях Заказчика норм Закона о закупках и Положения о закупках не установлено.

На основании вышеуказанного, руководствуясь ч.20 ст.18.1, ст.23 Федерального закона от 26.07.2006г «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Красавина Е.А. необоснованной.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии



Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии



И.С. Иваненко



И.Н. Ольховатов