

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 41 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления;

Члены Комиссии:

– заместитель руководителя управления,

главный специалист – эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей заявителя – (доверенность от 26.01.2018 №13/2018),
(доверенность от 02.10.2018 №68/2018),

в присутствии представителя заказчика – (доверенность от 03.10.2018 №100-25/ДОВ-730),

рассмотрев жалобу ПАО «Нефтемаркет» (вх. от 21.09.2018 № 5010) на действия Заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам (реестровый № 31806830149), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

21.09.2018 в Забайкальское УФАС России поступила жалоба ПАО «Нефтемаркет» в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на действия заказчика ПАО «ППГХО» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам (реестровый № 31806830149).

В соответствии с жалобой нарушения выразились в следующем.

ПАО «ППГХО» организован запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам (на ЭТП ООО «Фабрикант» закупка №2470227, на сайте www.zakupki.gov.ru - №31806830149, на сайте <http://zakupki.rosatom.ru> - №180817/1193/429).

Согласно части 1 Документации использованные в Частях 1, 2 Тома 1 закупочной документации (на положения которой имеются ссылки в настоящей жалобе) термины и определения, сокращения приводятся в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Госкорпорации «Росатом».

Имея намерение принять участие в данном запросе котировок, 28.08.2018 ПАО «Нефтемаркет» подало соответствующую заявку.

В ходе заполнения электронной формы заявки на ЭТП специалистом Общества была допущена техническая ошибка - не отмечено в графе «ставка НДС». Поскольку ручным способом заполняется лишь колонка «Цена за единицу без НДС» (как исходная цифра для расчета), а все остальные графы заполняются ЭТП автоматически, стоимость единицы товара указана только без НДС, а в строке

НДС ставка осталась равной «0%». Итоговая же сумма в строке «Общая стоимость предложения» с НДС и без НДС указана - 4 065 465,01 рублей. Уведомление о применении упрощенной системы налогообложения (УСН) Обществом не представлялось.

Вместе с тем, как следует из подп.1, п.1, ст. 2.2. «СОСТАВ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» закупочной документации с помощью функционала ЭТП заполняются следующие формы: 1) сводная таблица стоимости с указанием следующей информации:

- в соответствующих полях стоимости затрат без учета НДС;
- количество;
- ставка НДС

При таких обстоятельствах очевидно, что имела место ошибка при подаче заявки участником закупки. Об этом также свидетельствовало и расхождение данных в электронной форме заявки на площадке и в бумажном ее варианте (заявка по Форме 1 № 060-18 от 27.08.2018, подписанная генеральным директором и скрепленная печатью Общества), где к поставке заявлен товар по цене 4 797 248,49 руб., в т.ч. НДС на сумму 731 783,67 руб.

В соответствии с положениями пп. «б», п.7.5.3 части 2 «Порядок проведения процедуры» Документации, пп. «б», п.7.5.3 Раздела 1 Приложения 12 к Положению о закупке в ходе рассмотрения заявок на участие в закупке на отборочной стадии комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в закупке (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого организатор направляет уточняющие запросы, в случае, если в заявке на участие в закупке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки на участие в закупке или участника закупки требованиям документации или осуществить оценку и сопоставление заявок допущенных участников закупки.

В связи с вышеуказанным расхождением 03.09.2018 Заказчиком в адрес Общества был отправлен запрос по неоднозначным положениям (исх. № 100-37-10-73/344-Э) на предоставление информации о применяемой Обществом системе налогообложения, - общей либо УСН.

05.09.2018 Заказчику отправлен ответ о применении ПАО «Нефтемаркет» общей системы налогообложения (ставка НДС 18%), из которого следует вывод о предоставлении участником недостоверных сведений о стоимости товара в поданной им на ЭТП заявке.

Таким образом, учитывая представленный ответ, указанные в заявке на ЭТП графы со стоимостью товара без НДС и приложенную письменную заявку по форме 1 (с техническим предложением и спецификацией), закупочная комиссия должна была, либо принять заявку Общества со стоимостью 4 797 248,49 руб., в т.ч. НДС на сумму 731 783,67 руб., либо, в порядке пп. «а» п. 6.2. ч.2 Документации, «а» п. 6.2. Раздела 1 Приложения 12 к Положению о закупке принять решение об отстранении участника закупки.

Исходя из положений пунктов 3, 4 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Вместе с тем, несмотря на неустраненное неоднозначное толкование цены товара, предлагаемого к поставке Общества, протоколом № 2 заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии, оценочной стадии и подведению итогов по запросу котировок на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам от 07.09.2018 Общество признано победителем запроса котировок с ценой заявки 4 065 465 руб. 01 коп., указанной в протоколе №2 заседания закупочной комиссии от 07.09 2018 так, словно это цена с учетом НДС, хотя фактически НДС в цену не входит.

До подачи настоящей жалобы Обществом в целях урегулирования спорной ситуации в адрес Заказчика направлено соответствующее письмо, исх. №07/1870 от 18.09.2018, которым ПАО «ППГХО» предложено заключить договор поставки с ценой 4 797 248,49 руб., в т.ч. НДС в сумме 731 783,67 руб. либо отклонить нашу заявку и заключить договор поставки с иным лицом, на что от Заказчика 20.09.2018 получен ответ, содержащий отказ (№100-37-11-88/2804Ф).

Таким образом, в результате действий закупочной комиссии, а именно: не отклонение ПАО «Нефтемаркет» от участия в запросе котировок и не устранения неоднозначного толкования положений заявки Общества, последнее вынуждено будет подписать договор поставки нефтепродуктов по цене 4 065 465 руб. 01 коп., в которую будет включен НДС. В результате исполнения такого договора Общество недополучит денежные средства в размере 731783,48 руб. Указанное обстоятельство усугубляется тем, что срок поставки нефтепродуктов по контракту установлен до 06 июня 2019 года, в то время как с января 2019 года ожидается увеличение акцизов на дизельное топливо и бензин, а так же повышение ставки НДС с 18 % до 20%, что неизбежно повлечет увеличение убытков Общества от данной сделки.

На протяжении 2016-2018 годов ПАО «Нефтемаркет» надлежащим образом исполнило свои обязательства по поставке нефтепродуктов в адрес ПАО «ППГХО» по 11 договорам на общую сумму около 14 млн. руб.

Аналогичным образом по рассматриваемой закупке ПАО «Нефтемаркет» не имело и не имеет намерений по уклонению от заключения договора, равно как и намерений по нарушению прав Заказчика относительно условий и срока исполнений договора.

В соответствии с подп.1 п. 10 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 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 данной 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. Так, в частности обжалование осуществляется в случае осуществления

заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона №223 и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

С учетом изложенного Заявитель считает, что закупочной комиссией нарушен порядок осуществления закупки, содержащийся в Положении о закупках ПАО «ППГХО», - Едином отраслевом стандарте закупок Госкорпорации «Росатом».

Кроме того, Заявитель полагает, что в действиях закупочной комиссии усматриваются нарушения положений подп.3, п.1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

На основании изложенного и в соответствии со п.10, 11, 13 ст. 3 ФЗ №223, подп.3, п.1, ст.17, ст.18.1, п.3.1 ч.1 ст. 23 ФЗ «О защите конкуренции», Заявитель просит:

1. Признать нарушающими порядок проведения торгов, предусмотренный Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупках) Госкорпорации «Росатом», и незаконными действия закупочной комиссии ПАО «ППГХО» при рассмотрении заявки на участие в запросе котировок № 2470227 на поставку ГСМ и подведении итогов по запросу котировок, выразившихся в не устранении неоднозначного толкования поданной ПАО «Нефтемакет» заявки в части цены товара, а равно в не отклонении заявки ПАО «Нефтемаркет», как не соответствующей требованиям, установленным документацией, и в не отстранении Общества от участия в закупке, а также самовольном установлении цены договора в размере, не соответствующем заявке ПАО «Нефтемаркет» и признании Общества победителем запроса котировок с такой ценой.

2. Выдать ПАО «ППГХО» предписание об отмене протокола № 2 заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии, оценочной стадии и подведению итогов по запросу котировок на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам от 07.09.2018.

3. Направить ПАО «ППГХО» требование о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу и в порядке п. 19 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции» указать на недопустимость заключения договора поставки.

Представитель заказчика с доводами изложенными в жалобе не согласилась, пояснив, что Заказчик действовал в соответствии с действующим законодательством, положением о закупках, а так же документацией к запросу котировок в электронной форме.

Рассмотрев представленные документы, комиссия считает жалобу ПАО «Нефтемаркет» необоснованной в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе

принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон № 223-ФЗ) 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](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг ПАО «Приаргунское производственное горно-химическое объединение», утвержденное решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» 07.02.2012 № 37 (далее - Положение о закупках).

Положение о закупках размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

17.08.2018 ПАО «ППГХО», опубликовало Извещение о проведении закупки в форме «Открытый запрос котировок в электронной форме» на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам.

Начальная (максимальная цена) договора:

- 4 797 248 (четыре миллиона семьсот девяносто семь тысяч двести сорок восемь) рублей 72 копейки, включая НДС;

- 4 065 465 (четыре миллиона шестьдесят пять тысяч четыреста шестьдесят пять) рублей 02 копейки, без учета НДС.

Согласно закупочной документации закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) (далее - ЕОСЗ) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 23.06.2018 г. № 105).

На момент окончания срока подачи заявок- 29.08.2018, подано 2 заявки на участие:

1. ПАО «Нефтемаркет» (регистрационный номер на ЭТП - 2470227-1-1) с ценой

заявки, указанной на ЭТП - 4 065 465,01 руб. с НДС и 4 065 465,01 руб. без НДС.

В позициях на предлагаемую продукцию указано: НДС- 0% и НДС не облагается.

В сканированных документах, прикрепленных к заявке на участие указана цена 4 797 248,72 руб. с НДС.

2. ООО ПК «Эталон Плюс» (регистрационный номер на ЭТП - 2470227-1-2) с ценой заявки, указанный на ЭТП - 4 797 248,72 руб. с НДС.

На основании пункта 7.5 части 2 «Порядка проведения процедуры», опубликованного в составе закупочной документации «В ходе рассмотрения заявок на участие в закупке на отборочной стадии в случаях, указанных ниже, комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в закупке (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого организатор направляет уточняющие запросы».

На заседании Комиссии, представитель Заказчика пояснила, что закупочной комиссией принято решение о направлении запроса участникам. В том числе, запрос ПАО «Нефтемаркет» об уточнении заявки на участие в связи с наличием разночтений, а именно - о применении системы налогообложения. Указанное решение комиссии оформлено Протоколом № 1 от 31.08.2018.

Участником ПАО «Нефтемаркет» представлен ответ на ЭТП ООО «Фабрикант.ру» о применении общей системы налогообложения. В связи с интеграцией ЭТП ООО «Фабрикант.ру», программным обеспечением SAP SRM и на основании предоставленного ответа участника о применении общей системы налогообложения, в протоколе зафиксирована цена 4 065 465,01 руб. с НДС.

На основании пункта 5.10 части 2 «Порядка проведения процедуры», опубликованного в составе закупочной документации «Цена заявки и иные условия закупки, указанные участниками в электронных формах на ЭТП, имеют преимущество перед сведениями, указанными в загруженных на ЭТП электронных документах» организатором запроса котировок принято решение о признании победителя в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам - ПАО «Нефтемаркет» с ценой заявки -4 065 465,01 руб. с НДС, данное решение оформлено Протоколом № 2 от 07.09.2018.

Как указывает ПАО «Нефтемаркет», подавая заявку на участие в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам на электронной торговой площадке ООО «Фабрикант.ру», допустил ошибку в ходе заполнения электронной формы на ЭТП.

На основании пункта 5.7 части 2 «Порядка проведения процедуры», участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, вправе изменить или отозвать свою заявку на участие в закупке в любое время после ее подачи, но до истечения срока окончания подачи заявок на участие в закупке, указанного в извещении о проведении закупки. Отзыв заявки либо изменение поданной заявки участником закупки после окончания установленного извещением о проведении закупки срока подачи заявок, не допускается.

Таким образом, ПАО «Нефтемаркет» не воспользовался возможностью

урегулировать данный вопрос до момента окончания срока подачи заявок, т.е. до 04.00 (Мск) 29.08.2018.

Таким образом, комиссией Забайкальского УФАС России не выявлено нарушений Заказчиком положения о закупках, закупочной документации и требований Закона о закупках, Закона о защите конкуренции в ходе организации и проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам.

В соответствии с пунктом 3 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного, руководствуясь частями 14, 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ПАО «Нефтемаркет» (ИНН 7535002680, ОГРН 1027501152601) на действия заказчика – ПАО «Приаргунское производственное горно-химическое объединение», (ИНН 7530000048, ОГРН 1027501067747) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ по топливным картам (реестровый № 31806830149), необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: