

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-615/22

06 декабря 2022 года

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

с участием представителей АО «ЛЭСР» (далее – Организатор торгов) и ИП Сопова И. И. (далее - Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 22.11.2022 вх. №29831-ЭП/22) ИП Сопова И. И. на действия Организатора торгов АО «ЛЭСР» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений, прилегающей территории офисного здания, находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Гаккелевская, д. 21, лит. А (извещение №32211820539), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

03 ноября 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32211820539 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений, прилегающей территории офисного здания, находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Гаккелевская, д.21, лит. А (далее – Извещение), включая документацию о Закупке (далее - Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Единым стандартом закупок ПАО "Россети", версия 61 от 28.10.2022 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	38 657 450,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	03.11.2022 (МСК)
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.11.2022 в 10:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	25.11.2022 (МСК) 02.12.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	АО «РАД» (https://lot-online.ru)

2. По мнению Заявителя в Документации установлены незаконные условия, предусматривающие как неравнозначную подачу ценовых предложений с учетом НДС или без НДС, так и 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.

Также Заявитель оспаривает ненадлежащее, по мнению Заявителя, формирование Организатором торгов начальной (максимальной) цены договора, заключаемого по результатам Закупки.

Представитель Организатора торгов в письменных пояснениях на жалобу Заявителя с доводами жалобы не согласился.

Документы, истребованные уведомлением №78/27566/22 от 23.11.2022 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 15-00 (МСК) 06.12.2022.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 заявок 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 соответствии с п.п. 1, 3 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ 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 в случае осуществления 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, а также в случае неразмещения 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 нарушения сроков такого размещения.

АО «ЛЭСР» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации незаконных условий, предусматривающих как неравнозначную подачу ценовых предложений с учетом НДС или без НДС, так и 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:

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

На основании ч. 8 ст. 4 Закона №223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

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.

Пунктами 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке в числе прочего должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В Извещении, а также в п. 5 Информационной карты Документации приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора: 38 657 450,00 руб. с НДС 20%.

При этом в Извещении и п. 5 Информационной карты Документации содержатся также иные сведения о начальной (максимальной) цене договора, а именно:

Единичные расценки приведены в спецификации (приложение к Техническому заданию).

Единичные расценки, предлагаемые участником, должны быть не выше начальной (максимальной) цены единицы услуги (руб. без НДС).

Цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора (цену закупки), указанную в извещении о проведении конкурса и п.п. 1.3.1, 3.5.1 части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» документации о закупке, при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо продукция (товары) участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену (цену закупки)/Единичные расценки без учета НДС.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные, сопутствующие расходы – в том числе стоимость непосредственно продукции, стоимость

погрузки/разгрузки, доставки продукции, стоимость упаковки, маркировки, сертификации, гарантийного обслуживания товара, а также налоги, пошлины, таможенные платежи, страхования и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки, предоставленной участником закупки.

Согласно п. 3.5.1 Документации цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора (цену закупки), указанную в извещении о проведении закупки и в пункте 5 раздела 1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ. ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ (ТРЕБОВАНИЯ). ДОКУМЕНТЫ, СОДЕРЖАЩИЕ СВЕДЕНИЯ ДЛЯ РАССМОТРЕНИЯ И ОЦЕНКИ ПО КРИТЕРИЮ. СОСТАВ ЗАЯВКИ», при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо работы участника не облагаются НДС, учитывается ценовое предложение участника без НДС относительно начальной (максимальной) цены договора (цены закупки) с учётом исключённого из неё НДС (превышение показателя стоимости без НДС, указанного в порядке определения стоимости НМЦ, недопустимо).

На основании п. 3.5.2 Документации в случае установления в документации о закупке единичных расценок, либо использования в рамках формирования начальной (максимальной) цены договора (цены закупки) отдельных стоимостных позиций (например, указания отдельно стоимости поставки оборудования и стоимости его монтажа, либо установления стоимостей отдельных договоров, если по результатам закупки будет заключено несколько договоров и т.п.) заявка участника не должна превышать единичные расценки либо отдельные стоимостные позиции соответственно.

Пунктом 14 Информационной карты Документации определено, что критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке определены в приложении № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ. ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ (ТРЕБОВАНИЯ). ДОКУМЕНТЫ, СОДЕРЖАЩИЕ СВЕДЕНИЯ ДЛЯ РАССМОТРЕНИЯ И ОЦЕНКИ ПО КРИТЕРИЮ. СОСТАВ ЗАЯВКИ».

Согласно приложению № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ. ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ (ТРЕБОВАНИЯ). ДОКУМЕНТЫ, СОДЕРЖАЩИЕ СВЕДЕНИЯ ДЛЯ РАССМОТРЕНИЯ И ОЦЕНКИ ПО КРИТЕРИЮ. СОСТАВ ЗАЯВКИ» одним из критериев оценки заявок является ценовой критерий (Стоимость единичных расценок).

Порядок оценки заявок по ценовому критерию (Стоимость единичных расценок) приведен в п. 1.1 приложения №1 к Информационной карте Документации следующим образом:

Наименование критериев оценки	Весовой коэффициент
<p>Стоимость единичных расценок, (ценовой критерий) (Rsi):</p> <p>Расчет значения производится по следующей формуле:</p> $Rsi = \frac{S_{max} - Si}{S_{max}} \times 100, \text{ где:}$ <p>Rsi - рейтинг i-ого Участника по критерию «Стоимость единичных расценок»;</p>	<p>Vs = 0,5</p>

S_{max} - предельная стоимость единичной расценки, установленной в Наименование критерия, оценки закупочной документации;	Весовой коэффициент
S_i - стоимость единичных расценок, заявленная i-ым Участником.	

Согласно п. 6 Приложения №1 к Информационной карте Документации для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников без НДС.

При том в соответствии с п. 7 Приложения №1 к Информационной карте Документации установлено, что победителем закупки признается участник закупки, заявка на участие в закупке, окончательное предложение которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия выполнения работ. В случае если итоговый рейтинг двух или более заявок будет одинаковым, победителем закупки признается участник, стоимость предложения которого будет наименьшей. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора (в том числе цена), меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательное предложение, которого поступило ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия.

Вместе с тем Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о том, что установленный в Документации 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 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.

Представители Организатора торгов отметили, что в строгом соответствии с п. 2 ч. 1 и ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, которые указывают, что установленный в документации порядок определения победителя закупки должен основываться на равном подходе к оценке представленных участниками предложений, недопустимости установления различных формул подсчета значимости ценовых предложений, обеспечивающих преимущественные условия участия в закупке определенным участникам, Организатор торгов указал в документации единственное требование о предоставлении участником в заявке сведения о начальной (максимальной) цене единицы товара, работы, услуги, указав необходимость представления предложений по единому базису, одинаковому для всех участников - без НДС.

Представители Организатора торгов также отметили, что согласно Налоговому кодексу Российской Федерации (далее - НК РФ), существуют налоговые режимы, при которых применяющие их лица не являются плательщиками НДС. В связи с этим предусмотрено сравнение ценовых предложений участников без учета НДС, что позволяет обеспечить возможность сопоставления по критерию "цена" заявок участников, использующих разные режимы налогообложения. Налог на добавленную стоимость - это федеральный косвенный налог, которым облагается добавленная стоимость товаров (работ, услуг), имущественных прав. Продавец предъявляет его покупателю дополнительно к их цене. Соответственно конечные расходы заказчика на приобретение предмета закупки будут составлять стоимость его приобретения без учета НДС. При этом подлежащий уплате НДС может быть уменьшен на установленные статьей 171 НК РФ налоговые вычеты, в том числе вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации.

Вместе с тем Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика в части возможности применения налогового вычета 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 Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

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

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что согласно 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, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконными и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ условия Извещения и Документации, определяющие несколько значений предельных цен и предусматривающие неравнозначную подачу ценовых предложений с учетом НДС или без НДС, а также установленный в Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

На основании изложенного по первому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в Документации нескольких значений предельных цен и условий, предусматривающих неравнозначную подачу ценовых предложений с учетом НДС или без НДС, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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 установлении ненадлежащих сведений о цене единицы товара, работы, услуги и максимальном значении цены договора, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Также, исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по незаконному установлению в 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.

По доводу жалобы Заявителя о ненадлежащем формировании Организатором торгов начальной (максимальной) цены договора, заключаемого по результатам Закупки:

Пунктом 4 Технического задания Документации установлены сроки оказания услуг: 01.01.2023 – 31.12.2023.

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены единичные расценки:

Единичные расценки			
Клинниг			
Наименование услуг	Ед. измер.	Стоимость за 1 м2, в	Предложение участника за 1

Наименование услуги	Ед. измер.	руб. НДС	без НДС	м2, в руб. без НДС
Уборка:				
Офисы основная и поддерживающая уборка	м2	68,78		
МОП основная и поддерживающая уборка	м2	68,9		
Паркинг:				
Механизированная уборка -1, 2, 3, 4 этаж	м2	36,11		
Уборка уличных территорий	м2	52,76		
Наименование оборудования, материалов, инвентаря и др.	Ед. измерения	Стоимость, в руб. без НДС	Предложение участника, в руб. без НДС	
Расходные материалы на 1300 человек персонала в месяц туалетная бумага, полотенца, жидкое мыло, дезодоранты для туалетов	месяц	350 438,01		

Заявитель в жалобе указывает на то, что Организатор торгов в п. 4 Технического задания Документации установил сроки оказания услуг: 01.01.2023 — 31.12.2023, что составляет 12 месяцев. Однако, исходя из стоимости единичных расценок на весь указанный период, стоимости не хватает:

Проверка НМЦ		без НДС	НМЦ без НДС	32 214 541,67
	Кв.м	НМЦ руб./кв.м	месяц без НДС	год
офисы	15 111,30	68,78	1 039 355,21	12 472 262,57
МОП	16 731,80	68,90	1 152 821,02	13 833 852,24
паркинг	6 946,90	36,11	250 852,56	3 010 230,71
балконы	1 220,30	52,76	64 383,03	772 596,34
Итого:	40 010,30		2 507 411,82	30 088 941,85
тер-я	3 230,00	52,76	170 414,80	2 044 977,60
Всего:			2 677 826,62	32 133 919,45
т.расх.		350 438,01	350 438,04	4 205 256,48
Всего				
		Всего:		36 339 175,93

Заявитель отметил, что Организатор торгов, устанавливая НМЦ (предельную цену) договора, изначально заложил сумму меньше, чем требует того указанный Организатором торгов период оказания услуг, ссылаясь на то, что к победителю могут быть применены штрафные санкции. Однако при этом, договор не содержит условия, что при достижении предельной стоимости может быть расторгнут досрочно. Фактически участники могут оказаться в неприятной ситуации, когда по условиям договор требуется исполнять, но финансирование уже закончилось (при добросовестном исполнении в полном объеме). Тем самым победитель рискует попасть в РНП, если откажется от исполнения договора из-за нехватки цены.

Представители Организатора торгов в части возможной нехватки стоимости договора для выполнения требуемых услуг пояснили, что по итогам проводимой закупочной процедуры планируется заключить рамочный договор, который имеет предельную стоимость и который будет исполняться на основании единичных расценок, предложенных контрагентом и принятых заказчиком. Оформление актов выполненных услуг будет определяться путем умножения единичной расценки на фактически обслуженную площадь с учетом достижения/ выполнения показателей уровня сервиса в соответствии с соглашением об уровне сервисов SLA (п. 4.2. Договора). То есть, производить математические действия по умножению единичной расценки на указанную площадь офисов или МОП некорректно. Также абсолютно не корректно указывать на то, что Организатор торгов якобы указал заведомо меньшую сумму, ссылаясь на то, что к победителю могут быть применены штрафные санкции, так как соглашение об уровне сервисов SLA, которое является составной частью договора есть документ, с помощью которого заказчик хочет получить ответственного, добросовестного исполнителя, который качественно, в срок и с должным усердием будет предоставлять требуемые услуги.

Представители Организатора торгов также отметили, что при достижении предельной стоимости договора на основании ГК РФ договор прекращает свое действие и для его продолжения требуется заключение дополнительного соглашения, что и будет реализовывать заказчик при возникновении подобной ситуации. Это обязанности и риск заказчика. Соответственно, необходимо отметить, что ни о каких рисках победителя попасть в РНП речи и быть не может. ИП Сопов И. И. ошибочно трактует условия рамочного договора.

Комиссией СПб УФАС России установлено, что согласно п. 4.2 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью Документации (далее — Проект договора), стоимость оказанных услуг определяется ежемесячно исходя из единичных расценок с учетом достижения/ выполнения показателей уровня сервиса в соответствии с соглашением об уровне сервисов SLA.

Как следует из п. 4.3 Проекта договора, заказчик оплачивает исполнителю оказанные и принятые услуги на основании подписанных обеими сторонами актов сдачи-приемки оказанных услуг, выставляемых счетов и счетов-фактур не позднее 7 (семи) рабочих дней.

В соответствии с п. 5.2 Проекта договора ежемесячно по завершении оказания услуг, в том числе поэтапно, исполнитель предоставляет заказчику:

- акт сдачи-приемки оказанных услуг;
- счета на оплату;
- счет-фактуру на стоимость оказанных услуг;
- иные документы, предусмотренные договором/ приложениями к настоящему договору.

Указанные документы предоставляются исполнителем не позднее 5 (пятого) числа месяца, следующего за отчетным периодом.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что стоимость оказанных услуг по рамочному договору определяется путем умножения единичной расценки на фактически обслуженную площадь с учетом достижения/ выполнения показателей уровня сервиса в соответствии с соглашением об уровне сервисов SLA. При этом при достижении предельной стоимости договора, установленной Документацией, договор прекращает свое действие и для продолжения его действия требуется заключение дополнительного соглашения.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России находит второй довод жалобы Заявителя

неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

4. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 22.11.2022 вх. №29831-ЭП/22) ИП Сопова И. И. на действия Организатора торгов АО «ЛЭСР» (ИНН 7826704892, ОГРН 1027810229754) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений, прилегающей территории офисного здания, находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Гаккелевская, д. 21, лит. А (извещение №32211820539) обоснованной.

2. Признать в действиях Организатора торгов АО «ЛЭСР» (ИНН 7826704892, ОГРН 1027810229754) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений, прилегающей территории офисного здания, находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Гаккелевская, д. 21, лит. А (извещение №32211820539) нарушения:

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 5 ч. 9, п. 5 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 установлении ненадлежащих сведений о цене единицы товара, работы, услуги и максимальном значении цены договора, допущенное путем незаконного установления в Документации нескольких значений предельных цен и условий, предусматривающих неравнозначную подачу ценовых предложений с учетом НДС или без НДС;

- 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 путем незаконного установления в Документации дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

3. Не выдавать Организатору торгов АО «ЛЭСР» (ИНН 7826704892, ОГРН 1027810229754) обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке внутренних помещений, прилегающей территории офисного здания, находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Гаккелевская, д. 21, лит. А (извещение №32211820539) ввиду наличия выданного на основании решения Комиссии СПб УФАС России от 06.12.2022 № Т02-613/22 предписания об устранении нарушений, допущенных при организации и проведении Закупки (извещение №32211820539), путем аннулирования Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения Закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

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

