

Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве
А.Э. Ханяну

Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1, г. Москва,
107078

Заявитель: Акционерное общество «Энергетические
системы и коммуникации»,
Юридический адрес: 1-й Кожевнический
переулок, д. 6, стр. 1, помещение 14А),
г. Москва, 115114
Фактический адрес: 1-й Кожевнический
переулок, д. 6, стр. 1, помещение 14А),
г. Москва, 115114
Почтовый адрес: а/я 152, г. Москва, 115054
Электронная почта: info@1-ofd.ru,
info@energocomm.ru
Телефон: (495) 221-08-40
Факс: (495) 221-08-41

ЗАЯВЛЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства

11.07.2017 г. в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) Обществом с ограниченной ответственностью «Автодор-Платные Дороги»¹ (далее – ООО «Автодор-Платные Дороги», Заказчик) было размещено извещение № 31705314122 о проведении закупки услуг по предоставлению абоненту системы права использования программных средств Системы для передачи фискальных документов с целью их обработки в соответствии с законодательством Российской Федерации и получения сопутствующего сервиса, а также возможность получения услуг, в том числе по информационной консультационной и технической поддержке у единственного поставщика.

Начальная (максимальная) цена договора, установленная Заказчиком, составляет 280 000,00 рублей.

Согласно решению Генерального директора ООО «Автодор-Платные Дороги» о заключении договора от 11.07.2017 г., размещенному в ЕИС 11.07.2017 г., Заказчик, на основании п. 9 ч. 2 ст. 11.1 Главы 11 Порядка закупочной деятельности ООО «Автодор-Платные Дороги»² (далее – Порядок), принял решение «...о заключении Договора на Предоставление абоненту системы право использования программных средств Системы для передачи фискальных документов с целью их обработки в соответствии с законодательством Российской Федерации и получения сопутствующего сервиса, а также возможность получения услуг, в том числе по информационной консультационной и технической поддержке с ООО «Такском»...».

В силу ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ)

¹ Сведения об ООО «Автодор-Платные Дороги»: ИНН/КПП 7710965662/770701001; ОГРН 1147746810826; Адрес местонахождения: 127006, г. Москва, б-р Страстной, д. 9; Почтовый адрес: 127006, г. Москва, б-р Страстной, д. 9; Телефон: +7 (495) 727-11-95 доб. 5770; Электронная почта: m.zolotov@avtodor-tr.ru; Контактное лицо: Золотов Михаил Сергеевич; Генеральный директор – Дунаев Дмитрий Юрьевич)

² Порядок закупочной деятельности ООО «Автодор-Платные Дороги», утвержденный решением Общего собрания участников ООО «Автодор-Платные Дороги» (протокол № 89 от 01.07.2017 г.) и размещенный в ЕИС 07.07.2017 г.

закупочная деятельность заказчика регламентируется положением о закупке.

Пунктом 9 части 2 статьи 11.1 Порядка установлено, что Заказчик вправе осуществлять Прямую Закупку (далее – закупка у единственного поставщика) в случае, если *«...предметом закупки является поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, для которых есть функционирующий рынок, и цена Договора, не превышает 500 000 (пятьсот тысяч) рублей...»*.

Вместе с тем, анализ совершенных Заказчиком закупок услуг по передаче фискальных данных в период с 01 марта 2017 г. по 11 июля 2017 г. свидетельствует о превышении Заказчиком лимита, установленного п. 9 ч. 2 ст. 11.1 Порядка, и как следствие, нарушении принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, названных в ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Так, **04 апреля 2017 г.**, согласно документам закупки, размещенным в ЕИС 11.07.2017 г., между Заказчиком и ООО «Такском» был заключен договор на **обработку фискальных данных на сумму 280 000,00 рублей. При этом, в нарушение ч. 1, 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, данная закупка не предусмотрена планом закупки товаров (работ, услуг) ООО «Автодор-Платные Дороги» на 2017 год, а информация о закупке не была опубликована в ЕИС.** Информация о закупке стала известна Заявителю только после размещения закупочной документации (извещение № 31705314122) в ЕИС 11.07.2017 г.

22 июня 2017 г. Заказчиком, по итогам закупки у единственного поставщика №31705251559, был заключен аналогичный договор с другим оператором фискальных данных – ООО «Ярус» на сумму 499 000,00 рублей (информация об отказе от заключения договора в ЕИС отсутствует), где под видом закупки услуг по сервисному обслуживанию контрольно-кассовых машин (фискальные накопители) была осуществлена закупка услуг по обработке фискальных данных³.

Стоит отметить, что данная закупка была обжалована Заявителем (вх.№ 30503-ЭП/17 от 29.06.2017 г.).

Основанием для подачи жалобы Заявителем явились действия Заказчика по выбору способа закупки без использования конкурентных процедур и определению победителя процедуры – ООО «Ярус», нарушающие принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, названные в статье 3 Закона № 223-ФЗ, а также право Заявителя на участие в закупке услуг для нужд Заказчика.

04 июля 2017 г., по просьбе Заказчика, между АО «ЭСК» и ООО «Автодор-Платные Дороги» была проведена встреча, на которой стороны обсудили правомерность закупки услуг по обработке фискальных данных у единственного поставщика ООО «Ярус».

По итогам переговоров, с учетом п. 9 ч. 2 ст. 11.1 Порядка в прежней редакции⁴ и в отсутствие информации о заключенном договоре с ООО «Такском» от 04.04.2017 г., жалоба была отозвана АО «ЭСК» 06.07.2017 г. (вх.№ 31930-ЭП/17 от 06.07.2017 г.).

В тоже время, из содержания заключенных Заказчиком по итогам закупок договоров

³ Примечание: Услуги сервисного обслуживания контрольно-кассовой техники и услуги по обработке фискальных данных различны, и не связанных друг с другом ни функционально, ни технологически. Оказание услуг по сервисному обслуживанию контрольно-кассовых машин осуществляется производителями контрольно-кассовой техники либо сертифицированными сервисными центрами в порядке ст. 470 ГК РФ. В то время как оказание услуг по обработке фискальных данных осуществляется поставщиками с учетом требований Федерального закона от 22.05.2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием электронных средств платежа» и требует обязательного наличия у поставщика услуги разрешения на обработку фискальных данных.

⁴ Порядок закупочной деятельности ООО «Автодор-Платные Дороги», утвержденный Внеочередным собранием участников ООО «Автодор-Платные Дороги» (протокол заседания № 2 от 28.08.2014 г., в редакции изменений, утвержденных решением Общего Собрания Участников ООО «Автодор-Платные Дороги» (протокол от 30.10.2015 г. № 38, протокол от 24.05.2016 г. № 54, протокол от 01.12.2016 г. № 69) и размещенный в ЕИС 19.12.2016 г.

на обработку фискальных данных следует, что общая стоимость закупаемых услуг составляет 779 000 рублей. Услуги, являющиеся предметом договоров, являются идентичными, договоры имеют фактическую направленность на достижение единой хозяйственной цели, Заказчик имеет потребность в услуге длительного характера. **Формы договоров на обработку фискальных данных, заключенных между Заказчиком, ООО «Ярус»⁵ и ООО «Такском»⁶ опубликованы на официальных сайтах данных операторов фискальных данных и являются их публичными предложениями к заключению договоров, что свидетельствует о закупке Заказчиком именно услуг по обработке фискальных данных.**

При таких обстоятельствах, Заявитель полагает, что дробление единой закупки на группу однородных (идентичных), сумма по каждой из которых не превышает предусмотренного Порядком ограничения, свидетельствует о намерении сторон уйти от соблюдения процедуры торгов.

Кроме того, из размещенной в ЕИС информации (документов) не усматривается, что обработка фискальных данных Заказчика может быть исполнена исключительно конкретными поставщиками и никаким иным.

В силу ст. 10 ГК РФ, не допускается осуществление действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная 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 реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Из ч. 47 ст. 1.3, ч. 1 ст. 2.2 и ст. 11.1 Порядка следует, что Прямая Закупка является способом проведения закупки без проведения конкурентных процедур и используется Заказчиком только в случаях, прямо предусмотренных в статье 11.1 Порядка. Под Прямой Закупкой понимается способ закупки, при котором Заказчик предлагает заключить Договор только одному участнику закупки. Перечень случаев использования Прямой Закупки установлен ч. 2 ст. 11.1 Порядка.

Вместе с тем, ч. 2 ст. 11.1 Порядка не предусматривает возможности осуществления Заказчиком Прямых Закупок услуг по обработке фискальных данных, т.е. подобные закупки ограничиваются положением п. 9 ч. 2 ст. 11.1 Порядка.

Следовательно, в сложившейся ситуации, решения и действия Заказчика по выбору способов закупки без использования конкурентных процедур и определению победителя процедуры – ООО «Такском» и ООО «Ярус» противоречат ст. 11.1 Порядка, общим целям, задачам и принципам Закона № 223-ФЗ, и ограничивают участие иных участников закупки при способе закупки в форме единственного поставщика.

⁵ <https://ofd-ya.ru/>

⁶ http://taxcom.ru/about/documents/ofd_docs/

Согласно списку операторов фискальных данных, опубликованному ФНС России на официальном сайте⁷, по состоянию на 29.06.2017 г., поставщиками данной услуги, помимо ООО «Такском» и ООО «Ярус», являются АО «ЭСК» (г. Москва), ООО «Эвотор ОФД» (г. Москва), ООО «ПС СТ» (г. С.-Петербург), ООО «Яндекс.ОФД» (г. Москва), ООО «Электронный экспресс» (г. Москва), ЗАО «КАЛУГА АСТРАЛ» (г. Калуга), ООО «Компания «Тензор» (г. Ярославль), ООО «КОРУС Консалтинг СНГ» (г. С.-Петербург), АО «ПФ «СКБ Контур» (г. Москва).

Таким образом, Заказчик, произведя дробление единой закупки на группу однородных (идентичных) закупок и установив способ закупки – Прямая Закупка нарушил принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, названный в статье 3 Закона № 223-ФЗ, а также право Заявителя на участие в закупке услуг для нужд Заказчика.

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 Законом № 223-ФЗ.

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

С учетом изложенного, в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

провести проверку соблюдения ООО «Автодор-Платные Дороги» (ИНН/КПП 7710965662/770701001) требований Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на обработку фискальных данных, согласно Федеральному закону от 22.05.2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием электронных средств платежа» и выдать предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

Приложения:

1. Извещение № 31705314122 о проведении прямой закупки /на 4 листах в 1 экз./;
2. Решение Генерального директора ООО «Автодор-Платные Дороги» о заключении договора от 11.07.2017 г. /на 1 листе в 1 экз./;
3. Договор на обработку фискальных данных от 04.04.2017 г. с ООО «Такском» /на 9 листах в 1 экз./;
4. Дополнительное соглашение № 1 от 11.07.2017 г. к договору на обработку фискальных данных от 04.04.2017 г. с ООО «Такском» /на 6 листах в 1 экз./;
5. Порядок закупочной деятельности ООО «Автодор-Платные Дороги», размещенный в ЕИС 07.07.2017 г. /на 274 листах в 1 экз./;
6. План закупки товаров (работ, услуг) ООО «Автодор-Платные Дороги» на 2017 г. /на 13 листах в 1 экз./;

⁷ <https://kkt-online.nalog.ru/>

7. Заявление АО «ЭСК» о нарушении антимонопольного законодательства вх.№ 30503-ЭП/17 от 29.06.2017 г. /на 3 листах в 1 экз./;
8. Договор-оферта на обработку фискальных данных от 22.06.2017 г. № 0013938004465 /на 14 листах в 1 экз./;
9. Решение Генерального директора ООО «Автодор-Платные Дороги» о заключении договора от 23.06.2017 г. /на 1 листе в 1 экз./;
10. Порядок закупочной деятельности ООО «Автодор-Платные Дороги», размещенный в ЕИС 19.12.2016 г. /на 264 листах в 1 экз./;
11. Заявление АО «ЭСК» об отзыве жалобы вх.№ 31930-ЭП/17 от 06.07.2017 г. /на 1 листах в 1 экз./;
12. Список операторов фискальных данных по состоянию на 29.06.2017 г., опубликованный в открытом доступе на сайте ФНС России /на 2 листах в 1 экз./;
13. Письмо ФНС России от 14.07.2017 г. № СД-4-3/13793@ «О порядке налогообложения НДС услуг по обработке фискальных данных» /на 2 листах в 1 экз./;
14. Распечатка с сайта ФНС России от 19.07.2017 г. (сведения об ООО «Автодор-Платные Дороги») /на 10 листах в 1 экз./;
15. Распечатка с сайта ФНС России от 19.07.2017 г. (сведения об АО «ЭСК») /на 19 листах в 1 экз./;
16. Доверенность от 19.04.2017 г. № 15/17 /на 1 листе в 1 экз./.

« 21 » июля 2017 г.

Представитель АО «ЭСК»

По доверенности от 19.04.2017 г. № 15/17



Е.В. Егоров