



Общество с ограниченной ответственностью  
«АльянсПрофЭко»

197341, г. Санкт-Петербург,  
Фермское шоссе, д. 32 литер А,  
офис № 96-Н  
телефон (981)740-12-12, (812) 300-03-99;  
e-mail: [mail@ape-eco.com](mailto:mail@ape-eco.com); [www.ape-eco.ru](http://www.ape-eco.ru)  
ОКПО 31975474 ОГРН 1024702182845  
ИНН 4720003059 КПП 781401001

№ 1111/22 от 29.06.2022

Управление Федеральной  
антимонопольной  
службы по г. Москве

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

E-mail: [to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

### **Жалоба на действия Заказчика при проведении Закупки**

**1. Заказчик:** ОАО «РЖД», ИНН: 7708503727 (Московской дирекции по тепловодоснабжению – структурного подразделения Центральной дирекции по тепловодоснабжению – филиала ОАО «РЖД»), Место нахождения заказчика: 107996, г. Москва, Давыдовский пер., д. 5, Московский центр организации закупок Центральной дирекции закупок и снабжения – филиал ОАО «РЖД». Почтовый адрес заказчика: 107996, Москва, ул. Краснопрудная, д. 20, Московский центр организации закупок Центральной дирекции закупок и снабжения – филиал ОАО «РЖД». E-mail: [RKZ\\_VlasovVO@msk.rzd.ru](mailto:RKZ_VlasovVO@msk.rzd.ru) Номер телефона: +7 (499) 266-14-67.

**2. Заявитель:** ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «АЛИАНСПРОФЭКО», ИНН: 4720003059. Адрес: 197341, г. Санкт-Петербург, Фермское шоссе, д. 32 литер А, офис № 96-Н; E-mail: [mail@ape-eco.com](mailto:mail@ape-eco.com); Номер телефона: +7 (981) 740-8-740. Контактное лицо: Малова Наталья Александровна.

**3. Электронная торгово-закупочная площадка:** [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru)

**4. Номер закупки:** 44/ЗПЭ-ЦДТВ/22.

**5. Закупка в соответствии с нормами Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** (далее - Закон о закупках).

**6. Наименование закупки:** «Запрос предложений в электронной форме № 44/ЗПЭ-ЦДТВ/22 на право заключения договора выполнения работ по обеспечению документацией для корректной эксплуатации подземных сооружений».

**7. Обжалуемые действия заказчика.** Нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, а также ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

**8. Доводы жалобы:** Заказчик на сайте <https://company.rzd.ru>, а также на сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru) 28 июня 2022 г. разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме № 44/ЗПЭ-ЦДТВ/22 на право

заключения договора выполнения работ по обеспечению документацией для корректной эксплуатации подземных сооружений.

Установленная извещением Начальная (максимальная) цена составляет:

- 16 623 000,00 (без учета НДС),

- 19 947 600,00 (с учетом НДС).

Согласно п. 9 Извещения, и Разделу 1 Приложения 1.1. к извещению об осуществлении запроса предложений (Техническое задание), Начальная (максимальная) цена договора цена единицы работы сформирована методом сопоставимых рыночных цен, предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» и включает все возможные расходы участника, в том числе транспортные расходы, командировочные расходы, расходы на материалы, расходы, связанные с их доставкой до места оказания услуг, расходы на оплату труда работников, расходы на эксплуатацию машин, накладные расходы, разработку необходимой технической документации, графические, а также текстовые материалы и иные расходы, все виды налогов (кроме НДС), и других обязательных платежей.

Применяемая при расчете начальной (максимальной) цены ставка НДС: 20%.

Согласно разделу 7 Приложения 1.1 к документации об осуществлении запроса предложений (Техническое задание), Цена за единицу каждого наименования работ без учета НДС подлежит снижению от начальной пропорционально снижению начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, полученному по итогам проведения запроса предложений (коэффициент тендерного снижения).

Согласно п. 3.6.30. Приложения 3 к документации об осуществлении запроса предложений (Порядок проведения запроса предложений), при оценке заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС.

Согласно п. 3.19.12. Приложения 3 к документации об осуществлении запроса предложений (Порядок проведения запроса предложений), Участник запроса предложений, с которым заключается договор, в случаях, установленных документацией запроса предложений, обязан заключить договор на условиях документации запроса предложений и своей заявки. Стоимость договора определяется на основании стоимости технического предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Согласно позиции ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

Заказчиком при проведении закупки сопоставляются предложения участников по цене, без учета НДС.

Закон о закупках не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении сопоставления ценовых предложений участников закупочной процедуры, применения единого налогового базиса оценки цены предложений участников, то есть сопоставление цен без учета НДС.

Приведение Заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения занижать свои предложения.

Факт указания Заказчиком начальной (максимальной) цены в извещении с учетом НДС не свидетельствует о том, что у участника закупочной процедуры, находящегося на упрощенной системе налогообложения, появляется обязанность по представлению ценового предложения, «очищенного» от НДС лишь потому, что он не является плательщиком названного налога. Ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающем занижать или завышать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками налога.

Кроме того, общая система налогообложения для Заказчика предусматривает увеличение цены договора на 20% за счет добавления НДС. При этом упрощенная система налогообложения никаким образом не отражается на итоговой стоимости договора.

Соответственно в случае, если победителем станет участник (не плательщик НДС), цена договора не поменяется.

В случае же, если победителем окажется участник (плательщик НДС), ценовое предложение в договоре увеличивается на сумму НДС, что является изменением цены договора.

Согласно ч.1 ст. 171 НК РФ, Налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 НК РФ, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

Согласно ч. 2 ст. 171 НК РФ, Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации в отношении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения.

Согласно ч.1 ст. 172 НК РФ, Налоговые вычеты, предусмотренные статьей 171 НК РФ, производятся на основании счетов-фактур, выставленных продавцами при приобретении налогоплательщиком товаров (работ, услуг), имущественных прав.

Соответственно, Заказчик, находящийся на ОСНО, в случае заключения договора с победителем (участником) закупки, являющимся плательщиком НДС, приобретает у него результат выполнения работ по обеспечению документацией для корректной эксплуатации подземных сооружений в рамках своей деятельности на сумму, указанную с НДС. При этом по итогу, будут выставлены счет для оплаты и счет-фактура, где будет указано, что в

стоимость услуги с учетом НДС 20%. При дальнейшем получении налогового вычета Заказчиком, он при подаче в ИФНС в декларации и других документов, укажет сумму НДС в размере 20%, которые он и получит из Территориального органа Федерального казначейства по решению ИФНС.

Согласно п.3 ст. 171 НК РФ, Право на указанные налоговые вычеты имеют покупатели - налоговые агенты, состоящие на учете в налоговых органах и исполняющие обязанности налогоплательщика в соответствии с настоящей главой. Соответственно, участник, находящийся на УСН, налоговый вычет, в отличие от плательщика НДС, получить не может.

Согласно Методике определения стоимости работ по подготовке проектной документации, утвержденной Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 01.10.2021 № 707/пр, Структура затрат в себестоимости проектных работ состоит из:

N	Наименование затрат	Доля в себестоимости проектных работ, в процентах
1	Оплата труда производственного персонала	40,06
2	Отчисления на социальные нужды	13,92
3	Амортизационные отчисления	1,38
4	Материальные затраты	1,39
5	Прочие прямые затраты	7,66
6	Налоги (на имущество, на землю)	3,80
7	Накладные расходы, в том числе:	
7.1	Оплата труда административно-управленческого персонала	14,41
7.2	Затраты на содержание зданий, арендная плата	8,04
7.3	Другие расходы	9,34
	Итого	100,0

Согласно вышеуказанной Методике, Структура стоимости проектных работ состоит из:

Себестоимость проектных работ	Коэффициент уровня рентабельности	Стоимость проектных работ
Сс	$P_{пр} = 10\%$	$C_{сх}(1+P)$

Так, рентабельность проданных товаров, продукции (работ, услуг) (далее — рентабельность продукции) — это соотношение прибыли от продажи товаров (продукции, работ, услуг) и себестоимости проданных товаров (продукции, работ, услуг) с учетом коммерческих и управленческих расходов. Формула расчета выглядит так:

$$P_{пр} = ОП / (Сп + КР + УР),$$

где  $P_{пр}$  — рентабельность продукции;  
 ОП — операционная прибыль (стр. 2200 ф. 2);  
 Сп — себестоимость продаж (стр. 2120 ф. 2);  
 КР — коммерческие расходы (стр. 2210 ф. 2);  
 УР — управленческие расходы (стр. 2210 ф. 2).

$$ОП = \text{выручка (НМЦД)} - (Сп+КР+УР) \text{ (все расходы)} = 0,1$$

$0,1 = \text{выручка} - \text{все расходы} / \text{все расходы}$   
 $0,1 * \text{все расходы} = \text{выручка} - \text{все расходы}$   
 $\text{Выручка} = (1+0,1) * \text{все расходы (по формуле } C_{сх}(1+P))$   
 $\text{Все расходы} = 19\,947\,600,00 / 1,1$   
 $\text{Итого сумма расходов} = 0,909 * 19\,947\,600,00 = 18\,132\,368,40 \text{ р.}$

Так, участник, находящийся на ОСНО, имеет преимущество перед участником, находящимся на УСН, и получает большую прибыль, в случае признания его победителем.

Данное ценовое преимущество хорошо видно из нижеприведенных таблиц.

Таблица 1 (Расчет рентабельности (прибыли) по заключенному договору, при учете НМЦД всех видов затрат и налогов, в т.ч. НДС):

	НМЦ включает все затраты, в т.ч. Налоги	Организация, применяющая ОСНО	Организация, применяющая УСН
Сумма выручки (то, что заплатят по договору)	19 947 600,00	19 947 600,00	19 947 600,00
Сумма расхода (то, что потратит участник, в соответствии с Методикой)	18 132 368,40	18 132 368,40	18 132 368,40
НДС (20%) от суммы расхода (из бюджета)		3 022 061,40	-
НДС (20%) по закупке (налог в бюджет)		3 324 600,00	-
Налог на прибыль (20%) (налог № 2 в бюджет)		363 046,32	-
Упрощенный налог (6% с дохода)		-	1 196 856,00
<b>Итого доход</b>		<b>1 149 646,68</b>	<b>618 375,60</b>

Таблица 2 (Расчет рентабельности (прибыли) по заключенному договору, при не учете в НМЦД НДС):

	НМЦ включает все затраты, но не НДС	Организация, применяющая ОСНО	Организация, применяющая УСН
Сумма выручки (то, что заплатят по договору)	16 623 000,00	19 947 600,00	16 623 000,00
Сумма расхода (то, что потратит участник, в соответствии с Методикой)	15 110 307,00	18 132 368,40	15 110 307,00
НДС (20%) от суммы расхода (из бюджета)		3 022 061,40	-
НДС (20%) по закупке (налог в бюджет)		3 324 600,00	-
Налог на прибыль (20%) (налог № 2 в бюджет)		363 046,32	-
Упрощенный налог (6% с дохода)		-	997 380,00
<b>Итого доход</b>		<b>1 149 646,68</b>	<b>515 313,00</b>

Устанавливая начальную (максимальную) цену с учетом и без учета НДС, и будучи плательщиком НДС, Заказчик стремится получить собственную налоговую выгоду за счет последующего получения вычета, уменьшив собственную налогооблагаемую базу.

Кроме того, плательщики НДС могут возместить в дальнейшем НДС, конвертируя основные средства, в том числе, с помощью лизинга, кредитного договора, что позволяет сократить расходы дальнейших средств и минимизировать налоговую нагрузку.

Закон о закупках определил базовые принципы, которыми должны руководствоваться заказчики при осуществлении закупок, а именно равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик, осуществляя закупки, обремененные публичным элементом, не может ставить претендентов на участие в закупке в неравное положение, только исходя из невозможности в дальнейшем принять к вычету названный налог.

Таким образом, Заказчик, выставляя два ценовых значения, ставит участников плательщиков и неплательщиков НДС в неравное положение, нарушая ст. п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках (принцип равноправия), и ущемляет права участников, находящихся на УСН.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 23.04.2021 №307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019.

Кроме того, 19.04.2022 Комиссией Московского УФАС России было вынесено Решение по делу № 077/07/00-5769/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, по аналогичной жалобе ООО «АПЭ» на действие Заказчика (ОАО «РЖД»), нарушающие п.2 ч.1 и ч.6 ст. 3 Закона о закупках.

Где Комиссия Московского УФАС России пришла к выводу об обоснованности доводов жалобы по следующим основаниям:

При оценке ценовых предложений участников закупочной процедуры по стоимости без НДС лица, применяющие упрощенную систему налогообложения, будут поставлены в заведомо невыгодные условия закупки, поскольку, в отличие от лиц, применяющих общую систему налогообложения, будут обязаны уплатить налог на доходы (статьи 346.11, 346.14 НК РФ) в размере 6 % от суммы полученного дохода (пункт 1 статьи 346.20 НК РФ).

Таким образом, чистая прибыль лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, будет изначально ниже по сравнению с лицами, находящимися на общей системе налогообложения, что априори ставит их в заведомо невыгодное положение в рамках рассматриваемой закупочной процедуры и способствует их отказу от участия в закупочной процедуре лишь на основании применения ими упрощенной системы налогообложения. Увеличение же такими лицами своих ценовых предложений при подаче заявок (для исключения последующего исполнения договора в убыток собственным интересам) исключит возможность их победы в закупочной процедуре ввиду

более привлекательного ценового предложения, сделанного лицом, применяющим общую систему налогообложения.

При таких данных, оценка ценовых предложений участников закупки без учета НДС могла бы иметь место в том случае, если начальная (максимальная) цена договора не включала бы НДС, поскольку в этом случае участники, как и в случае включения НДС в стоимость договора, были бы поставлены в одинаковое положение при формировании своих ценовых предложений и не должны были бы занижать свои предложения с целью получения возможности победить в закупочной процедуре и впоследствии исполнять условия договора в ущерб и убыток собственным интересам и возможностям.

Примененное Заказчиком в данном случае уменьшение цены лица, являющегося плательщиком НДС, создает неравные условия для участников закупки, что противоречит положениям Закона о закупках. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Также Комиссией Московского УФАС России 20.06.2022 вынесено Решение по делу № 077/07/00-8993/2022, где Комиссия отмечает, что возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не следует из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Напротив, из буквального толкования части 22 статьи 3.2, части 10 статьи 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).

При этом в настоящем случае Заказчиком фактически предусмотрены в Закупочной документации оба варианта указания начальной (максимальной) цены (с НДС и без НДС).

Также аналогичные Решения были приняты и УФАС по Забайкальскому краю (Решение по делу № 075/07/03-15/2022 от 18.05.2022), УФАС по Красноярскому краю (Решение по делу № 024/07/3-1091/2022 от 16.05.2022), а также Решение УФАС по Новосибирской области (Решение по делу № 0054/01/18.1-969/2022 от 03.06.2022), Решение УФАС по Ярославской области (Решение по делу № 076/10/18.1-457/2022 от 03.06.2022, Решение по делу № 076/10/18.1-462/2022 от 03.06.2022), Решение УФАС по Саратовской области (Решение по делу № 064/07/3-389/2022 от 14.06.2022, Решение по делу № 064/07/3-411/2022 от 15.06.2022), Решение УФАС по Хабаровскому краю (Решение по делу № 027/10/18.1-746/2022 от 15.06.2022) Решение УФАС по Санкт-Петербургу (Решение по делу №02/14672/22 от 16.06.2022).

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что условия, указанные в закупке, документации и заявке, нарушают права ООО «АПЭ», как участника закупки, находящегося на упрощенной системе налогообложения, в связи с тем, что участники, находящиеся на общей

системе налогообложения находятся в более выгодных условиях и их уровень рентабельности становится выше, в случае заключения договора.

На основании изложенного, в соответствии с требованиями п.1 ч.10 ст.3 ФЗ от 18.07.2011 №223-ФЗ, ч.2 ст.18.1 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ ПРОШУ:

- 1) Признать настоящую жалобу обоснованной;
- 2) Обязать заказчика, устранить нарушения.

Приложения: копия учредительных документов заявителя на 10 стр.

Генеральный директор  
ООО «АПЭ»

О.М. Афанасьев