

Общество с ограниченной ответственностью  
**«ЕВГЕНИНА»**

143005, Россия, Московская область, Одинцовский район, г. Одинцово, ул. Кутузовская, д. 31 кв. 276, ИНН 5032291961, КПП 503201001  
ОГРН 1175024033007

	<b>В Московское УФАС</b>
<b>Заявитель:</b>	<b>ООО «ЕВГЕНИНА»</b>
<b>Заказчик:</b>	<b>ООО «Солар Секьюрити» (ООО «Солар Секьюрити»)</b> Место нахождения: 125009, Никитский переулоч, д. 7, стр. 1, эт. 2, пом. 1, комн. 58 Почтовый адрес: 125009, Никитский переулоч, д. 7, стр. 1 Ответственное лицо Заказчика по организационным вопросам проведения закупки:  Ответственное лицо Заказчика по техническим вопросам проведения закупки:
<b>Закупочная процедура:</b>	Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений»
<b>Место оказания услуг:</b>	Место оказания услуг (согласно закупочной документации): <b>Объект 1</b> - Адрес 1 - г. Москва, ул. Вятская, д. 35 стр. 4, 4 эт. <b>Объекты 2</b> - Адрес 2 - г. Москва, Никитский пер., д. 7стр.1
<b>Участники только МСП</b>	Да
<b>Номер извещения (ЕИС):</b>	32110864876
<b>ЭТП:</b>	ЭТП «Росэлторг», <a href="https://www.roseltorg.ru/">https://www.roseltorg.ru/</a>
<b>Обжалуемые действия / бездействия</b>	Нарушение положений 223-ФЗ (в части представления преимущества отдельным участникам закупки; отсутствие единого подхода к формированию НМЦ и к оценке ценовых предложений. (п. 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках, 223-ФЗ в совокупности со ст. 3 Закона о закупках, 223-ФЗ)
<b>НМЦ</b>	<b>Предельная (максимальная) цена договора:</b> 37 303 477 (Тридцать семь миллионов триста три тысячи четыреста семьдесят семь) руб.96 коп., в том числе НДС; 31 086 231 (Тридцать один миллион восемьдесят шесть тысяч двести тридцать один) руб. 63 коп. без учёта НДС.
<b>Дата окончания срока подачи заявок:</b>	«13» декабря 2021 года 14:00:00 (время московское)
<b>Дата подачи жалобы</b>	28.11.2021

## Жалоба

На электронной торговой площадке ЭТП «Росэлторг» (<https://www.roseltorg.ru/>) объявлена закупочная процедура «Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений». Номер закупки в ЕИС 32110864876.

**Согласно ст.3 Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее – «Закон о закупках» и/или «223-ФЗ»)** Заказчики обязаны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Однако, вопреки требованиям 223-ФЗ, Заказчик в закупочной документации установил следующие незаконные условия, ограничивающее конкуренцию:

- **два значения Начальной (максимальной) цены (далее – «НМЦ»):**  
Предельная (максимальная) цена договора:  
37 303 477 (Тридцать семь миллионов триста три тысячи четыреста семьдесят семь) руб.96 коп., в том числе НДС;  
31 086 231 (Тридцать один миллион восемьдесят шесть тысяч двести тридцать один) руб. 63 коп. без учёта НДС.
- п. 5.5.4 закупочной документации «5.5.4 При сравнении ценовых предложений участников используются цены **участников без учета НДС**»
- форма ценового предложения, являющаяся составной частью закупочной документации: «Сумма единичных расценок услуг, полученная в результате сложения цен за единицу руб. **без НДС**, предлагаемая участником, подлежит сравнению и применяется при оценке заявок по критерию «Цена заявки». Необходимо указать сумму единичных расценок с учетом разрядности – два знака после запятой».

Таким образом, Заказчик нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяя дискриминационный подход к порядку оценки заявок путем приведения ценовых предложений участников Закупки к единому знаменателю, т.е ставит участников в неравные стартовые закупочные условия, а также ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения.

Согласно позиции ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18, **заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений**, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. 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.

Предпринимательская деятельность, в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. 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. В свою очередь, 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 предоставлению 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 их занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками налога. Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках. Напротив, Закон о закупках в статье 3 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**, устанавливая названное требование в документации, **стремится получить собственную налоговую выгоду** за счет последующего получения вычета, **уменьшив собственную налогооблагаемую базу, что в т.ч. является нарушением налогового законодательства РФ**. Также, преследование названной цели Заказчиком в целях минимизации налогового бремени **не должно порождать негативные последствия для участников конкурентной процедуры**.

Дополнительно по данному вопросу вынесено **Определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 (Дело № 307-ЭС20-21065)**, согласно которому спорное положение закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения (уменьшения – в зависимости от требования закупочной документации). Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС. Данная позиция также содержится в решении Московского УФАС по делу № 077/07/00-19021/2021 от 27.10.2021.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (далее – НМЦД) **с учетом или без учета** расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, **налогов** и других обязательных платежей. Следовательно, при определении в документации о закупке НМЦД заказчик должен установить **одно значение** такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), и такая цена должна быть максимальной для обозначения стоимости услуги. При этом в Извещении и закупочной документации содержатся две цены, что противоречит положениям действующего законодательства РФ.

Нарушение Заказчиками и Организатор закупки основополагающих принципов 223-ФЗ (закона о закупках) провоцирует дополнительное нарушение, которое свидетельствует о неравном положении участников закупки, в т.ч. в части того, что на участника с УСН Заказчики и Организатор закупки налагают дополнительные финансовые обязательства и обязывают его нести дополнительные расходы, что подтверждается следующими обстоятельствами и расчетами:

- ✓ Начальная (максимальная) цена закупки сформирована как с учетом НДС (для участников с общей системой налогообложения), так и без учета НДС (для участников с Упрощенной системой налогообложения), что уже ставит участников с УСН в невыгодное положение еще до подачи заявки;
- ✓ Размер обеспечения рассчитывается как 2% от НМЦ **с учетом НДС**, что дополнительно ухудшает положение участника с УСН, т.к. по необоснованному требованию Заказчика и организатора закупки такой участник не может подать заявку на НМЦ с НДС, а размер обеспечения для такого участника превысит 2% от его возможной максимальной цены предложения и от НМЦ, которую для него определили Заказчик и Организатор закупки, что является дополнительным нарушением положений 223-ФЗ и постановления Правительства РФ № 1352.

**На примере данной закупки:**

Участник	НМЦ максимальна цена заявки (при превышении – отклонение)	Обеспечение		Реальный процент обеспечения от НМЦ, который участник обязан предоставить не опасаясь отклонения заявки
Общая система налогообложения (с НДС)	37 303 477,96 руб. <b>в том числе НДС.</b>	2% от начальной (максимальной) цены договора.	746 069,56 руб.	<b>2%</b>
УСН (НДС не облагается, что свидетельствует о том, что он включен в цену, в т.ч. за счет иных обязательных платежей)	31 086 231, 63 руб. <b>(без учёта НДС).</b>	2% от начальной (максимальной) цены договора.	746 069,56 руб.	<b>2,4%</b> <b>(нарушение п. 23 постановления 1352)</b>

На основании изложенного, прошу:

1. Приостановить проведение закупочной процедуры;
2. Наложить ограничение на вскрытие заявок участников закупки до момента рассмотрения настоящей жалобы (т.к. жалоба подана потенциальным участником до вскрытия заявок);
3. В случае вскрытия заявок – вернуть заявки участникам и обязать Заказчика провести закупочную процедуру в соответствии с требованиями 223-ФЗ;
4. Признать жалобу обоснованной и обязать Заказчика привести закупочную документацию в соответствие с требованиями действующего законодательства РФ.

Приложения:

1. Решение о назначении Генерального директора;
2. Решение о продлении полномочий;
3. Выписка из ЕГРЮЛ.