

Индивидуальный предприниматель
РАБАЕВА ОЛЬГА НИКОЛАЕВНА

ИНН 0501100070/4 ОГРНИП 319505000007670

141206

Исх.№ 30/05-1
от «27» мая 2022 г.

В Управление Федеральной
антимонопольной службы по городу Москве
Адрес местонахождения: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд,
д. 4, стр. 1
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель: Индивидуальный предприниматель Рабаева
Ольга Александровна ОГРНИП 319505000007670

→, Г.

Лицо, действия которого обжалуются: ОАО «Российские
железные дороги»
Адрес местонахождения: 15

ЖАЛОБА

о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договора

31 марта 2022 г. в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – Единая информационная система) на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) ОАО «РЖД» размещено извещение об осуществлении открытого конкурса в электронной форме № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и территории Центральной дирекции здравоохранения – филиала ОАО «РЖД».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 8 430 000,00 (Восемь миллионов четыреста тридцать тысяч) руб. 00 коп. без учета НДС, 10 116 000,00 (Десять миллионов сто шестнадцать тысяч) руб. 00 коп. с учетом НДС.

Индивидуальный предприниматель Рабаева Ольга Александровна ОГРНИП 319505000007670 (далее по тексту – Заявитель, ИП Рабаева О.А.) подала заявку на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22.

Согласно извещению об осуществлении открытого конкурса в электронной форме № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 подведение итогов осуществляется в следующем порядке:

1. Рассмотрение заявок осуществляется «12» мая 2022 г.
2. Подведение итогов закупки «13» мая 2022 г.

Как следует из информации, размещённой на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сет «Интернет» по адресу: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2352299&sso=1&code=-5>, дата публикации Протокола от 12.05.2022 г. № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22/1 рассмотрения и оценки конкурсных заявок - 19.05.2022 09:55

Московское УФАС
Рег. номер 37870/22
зарегистрирован 30.05.2022



(по МСК), дата публикации Протокола № 625 от 13 мая 2022 г. заочного заседания Конкурсной комиссии ОАО «РЖД» - 19.05.2022 09:58 (по МСК).

В соответствии с результатами рассмотрения и оценки заявок победителем открытого конкурса № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 признан участник № 7 со стоимостью предложения 6 662 496,00 рублей без НДС (7 994 995,20 рубля с НДС).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьёй, 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.

Согласно ст. 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).

Учитывая названные положения ГК РФ последний день срока подачи жалобы приходится на 30.05.2022 г.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках. Согласно части I статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 установленных 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 частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

ИП Рабаева О.А. оспаривает положения п. 3.6.30. Порядка проведения конкурса - закупочной документации, а именно неправомочность установления требования о том, что при

оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС, а также установление двух значений (с НДС и без НДС).

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом, согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 3.6.29. Порядка проведения конкурса, установлено, что оценка конкурсных заявок осуществляется по критериям и в порядке, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4 конкурсной документации.

Согласно п. 3.6.30. Порядка проведения конкурса при оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС.

Как следует из п. 3.6.18. Порядка проведения конкурса, Заказчик рассматривает конкурсные заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 1.4 к закупочной документации Критерий «Цена договора» оценивается следующим образом: заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации (максимально допустимый размер снижения цены определяется по формуле: $C_{\min} = ((C_{\text{нач. макс.}} - 0,25 * C_{\text{нач. макс.}}) + 1 \text{ копейка})$ (C_{\min} – указать сумму, руб.) с ценой, предложенной каждым участником (C_j), по формуле:

$$B_j = \frac{C_{\min}}{C_j} * 60, \text{ где}$$

$j = 1 \dots n$, n – количество участников;

B_j – количество баллов j -ого участника;

C_j – цена, предложенная j -ым участником (без учета НДС);

C_{\min} - указать сумму (Начальная (максимальная) цена сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.4 конкурсной документации);

Цнач.макс.— начальная (максимальная) цена без (учета НДС);

Согласно пункту 3.19.13. Конкурсной документации участник конкурса, с которым заключается договор, в случаях, установленных конкурсной документацией, обязан заключить договор на условиях конкурсной документации и своей конкурсной заявки. **Стоимость договора определяется на основании стоимости технического предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.**

Проведение оценок заявок подобным образом неправомерно, исходя из следующего.

Законом о закупках 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 закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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, являющегося плательщиком НДС, появляется обязанность по предоставлению ценового предложения без НДС лишь потому, что он не является плательщиком названного налога.

При этом, если при оценке участников, являющихся плательщиками НДС, размер НДС будет вычитаться из их ценовых предложений, это будет фактически предоставлять им преимущество над лицами, не являющимися плательщиками указанного налога, так как последним, чтобы быть конкурентоспособными придется снижать свое предложение как минимум на размер НДС. Вместе с тем, для лиц, не являющихся плательщиками НДС, в любом случае установлена своя система налогообложения и предусмотренное законодательством право на освобождение от уплаты соответствующего налога, которого фактически лишает Заказчик путем установления такого порядка оценки.

Ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающим 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. Установление в Положении о закупках такого права не может свидетельствовать о правомерности проведения оспариваемой закупки, в том числе в связи с тем, что указанная норма предоставляет Заказчику право на установление соответствующих положений, но не предписывает соответствующую обязанность.

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 для 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.

На основании вышеизложенного, следует вывод о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Аналогичные выводы, содержатся в решении от 14.12.2021 г. Московского УФАС России по делу № 077/07/00-22042/2021, а также решении от 24.05.2022 г. Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-19759/22-121-104.

ИП Рабаева О. А. в составе заявки предоставила информацию по форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации для оценки конкурсной заявки по критерию «квалификация персонала (рабочий зеленого хозяйства код ОКПДТР 17531)» с приложением трудовых договоров с работниками.

Сведения о квалифицированном персонале участника были предоставлены в отношении рабочих зеленого хозяйства в количестве 3 человек.

По итогам рассмотрения заявок участников, представленных для участия в конкурсе № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 на соответствие заявок участников требованиям технического задания конкурсной документации, наличие и соответствие представленных в составе заявок документов требованиям технического задания конкурсной документации, экспертная группа не присвоила баллы ИП Рабаевой О. А. по критерию «квалификация персонала (рабочий зеленого хозяйства код ОКПДТР 17531)», при этом ни Протокол № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22/1 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, ни Протокол № 625 от 13 мая 2022 г. заочного заседания Конкурсной комиссии ОАО «РЖД» не содержат сведений о том, что представленная участником информация о квалифицированном персонале участника по форме приложения № 1.3 конкурсной документации не соответствует требованиям конкурсной документации.

ИП Рабаева О. А. считает подобное бездействие закупочной комиссии неправомерным и нарушающим принципы, установленные в пунктах 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, т.к. ведет к дискриминации участника закупки, ограничивает конкуренцию по закупке.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», ИП Рабаева О. А.

ПРОСИТ:

1. Признать жалобу ИП Рабаевой О. А. на действия ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение пунктов 1, 2 части 1 и части 6 статьи 3, пункта 13 части 10 статьи 4 Закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Приложение в копиях:

1. Заявка на участие в конкурсе № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 – на 3 л.

2. Сведения о квалифицированном персонале участника по форме приложения № 1.3 к конкурсной документации открытого конкурса № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22 – на 3 л.
3. Протокол № 496/ОКЭ-ЦДЗ/22/1 рассмотрения и оценки конкурсных заявок – на 5 л.
4. Протокол № 625 от 13 мая 2022 г. заочного заседания Конкурсной комиссии ОАО «РЖД» - на 1 л.
5. Решение от 14.12.2021 г. Московского УФАС России по делу № 077/07/00-22042/2021 – на 5 л.
6. Решение от 24.05.2022 г. Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-19759/22-121-104 – на 4 л.

Индивидуальный предприниматель  /О.А. Рабаева/

27.05.2022 г.

