



ЮгЭнергоИнжиниринг

Специализированное монтажно-наладочное управление

ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг»

350089, г. Краснодар, Проспект Чекистов, д. 8/4

Телефон: (861)299-71-71

Электронный адрес: smnu@powexp.ru

Исх. № ИК-23-3481-С от 11.10.2023

Управление Федеральной антимонопольной
службы по Красноярскому краю
(Красноярское УФАС России)
660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 "Д",
E-mail: to24@fas.gov.ru

«Об отмене Протокола
№ НТЭК-67/23-513-пр от 02.10.2023»

От: Общество с ограниченной ответственностью
«Специализированное монтажно-наладочное
управление «ЮгЭнергоИнжиниринг»
350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, д. 8/4
E-mail: smnu@powexp.ru

ЖАЛОБА

на действия Организатора / Заказчика при рассмотрении заявок на участие в запросе предложений, опубликованном в Единой информационной системе для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц (www.zakupki.gov.ru/223), а также размещенной для проведения на электронной торговой площадке www.b2b-center.ru (далее – Система) № 3387291 **на право заключения договора оказания услуг на «Проведение исследования эксплуатационного состояния тепловых сетей и разработка мероприятий по оптимизации работы тепловых сетей ПТЭС АО «НТЭК» города Дудинки»**

01.08.2023 АО «НТЭК» (далее-Заказчик) в открытом доступе на «www.zakupki.gov.ru» № 32312633267, разместило Запрос предложений в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по **«Проведению исследования эксплуатационного состояния тепловых сетей и разработка мероприятий по оптимизации работы тепловых сетей ПТЭС АО «НТЭК» города Дудинки» (3387291).**

Заказчик и организатор торгов: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "НОРИЛЬСКО-ТАЙМЫРСКАЯ ЭНЕРГЕТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ"

Место нахождения: 663305, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ветеранов 19

Почтовый адрес: 663305, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ветеранов 19

Ответственные лица: Катеришич С.В.

Контактный телефон: +7 (3919) 259465



Участник: ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг» (ИНН 2308134667), адрес местонахождения: 350089, г. Краснодар, Проспект Чекистов, д. 8/4; почтовый адрес: 350089, г. Краснодар, а/я 3526; ответственное лицо: Дёмочка Денис Сергеевич; электронный адрес: smnu@rowexp.ru; телефон: +7 (861) 273-67-32, +7 (861) 273-67-37.

02.10.2023, на официальном сайте (ЕИС) в сфере закупок, Организатором опубликован спорный **Протокол № НТЭК-67/23-513-пр.** (далее – Протокол от 02.10.2023), в соответствии с которым, победителем запроса предложений признано ООО «Дивайс Инжиниринг» (ИНН 7810527696), с итоговым баллом ранжирования **«9,19»** и ценой договора в **14 250 000,00 рублей**, при весовом **коэффициенте критерия (80%)**. Матрица оценки предложения заявок Участников прилагается.

ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг», с итоговым баллом ранжирования **«9,04»** и приоритетной **ценой договора в 12 800 000,00 рублей**, заняло **второе** место, с «бальным разрывом» с победителем - в **«0,15»**.

В соответствии с частью 20 статьи 3.2 Закона о закупках победителем запроса предложений (котировок) признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит **наиболее низкую цену договора**.

Победа ООО «Дивайс Инжиниринг», с более высокой ценой договора, стала возможной, в связи с допущенными Заказчиком нарушениями, в части ошибочного формирования начальной (**максимальной**) **цены договора** (цены лота) и **порядка формирования цены договора (цены лота)**, чем грубо нарушены права ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг» при подведении итогов торгов.

Спорный **Протокол № НТЭК-67/23-513-пр. от 02.10.2023**, является **необоснованным и подлежит отмене** по нижеследующим обстоятельствам:

1) Закупочная документация содержит **противоречивую информацию и различные правила сравнения ценовых предложений** Участников торгов, в зависимости от применяемой ими системы налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ о принципах равноправия и отсутствия дискриминации при проведении закупки.

Так, в части 3 резолютивной части Протокола от 02.10.2023, при заключении договора с победителем запроса предложений, предусмотрено, что... «...цена Договора является предельной и **НЕ** может превышать 14 250 000,00 рублей».

При этом, далее по тексту формулировкой «...**кроме того,** НДС по ставке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации», **Заказчик фактически устанавливает увеличение** для Победителя (ООО «Дивайс Инжиниринг»), находящегося на общей системе налогообложения (ОСН), **цены договора на 20% НДС** (2 850 000, рублей) больше, с правом получения впоследствии возмещаемого налогового вычета.

При указанных обстоятельствах, **реальная цена договора для победителя,** плательщика 20% НДС, составит **17 100 000,00 рублей,** а не цена в 14 250 000,00 рублей, которая была подвергнута Заказчиком бальному расчету.

При оценке победителя по критерию «Цена» в 17 100 000, 00 рублей его реальный балл составит «**5,99**», а балл Участника с ценой в 12 800 000,00 рублей, составит – «**8,00**». Таблицы с расчетом прилагаются.

Формирование Заказчиком (**максимальной**) **цены договора** (цены лота), **без учета НДС,** является причиной ошибочных выводов Закупочной комиссии при определении победителя торгов.

Таким образом, с учетом неценового критерия, общее (итоговое) количество баллов у ООО «Дивайс Инжиниринг» составит «**7,99**», а у ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг» - «**9,04**».

Двойной стандарт в установлении цены Договора для Участников (с НДС и без НДС) содержит и Раздел 2 проекта Договора «Цена услуг и порядок оплаты»:

2.1. Цена оказываемых услуг по настоящему Договору **определяется Календарным** планом оказания услуг (Приложение № 2 к настоящему Договору) и составляет:

- **без учета НДС:** _____ рублей (указать сумму цифрами и прописью);
- НДС: _____ рублей (указать сумму цифрами и прописью);
- **с учетом НДС:** _____ рублей (указать сумму цифрами и прописью).

(в случае, если Исполнитель не является налогоплательщиком НДС или услуги не подлежат обложению НДС необходимо указать: НДС не облагается на основании пп. ___ п. ___ ст. ___ Налогового кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Заказчики при закупке товаров (услуг) должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Установление Заказчиком в закупочной документации ДВУХ начальных (максимальных) цен договора для разных категорий налогоплательщиков (ОСН) и (УСН), а именно, в части необоснованного установления критерия по формированию начальной (максимальной) цены (без НДС), противоречит сложившейся практике разрешения аналогичных споров, сформированной ФАС России, Верховным судом РФ и региональными судами.

Так, в соответствии с Письмом ФАС России от 22.08.2018 №АД/66562/18 «По вопросу установления требований к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)», со ссылкой на часть 6 статьи 3 Закона о закупках, НЕ допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам (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... Заказчик НЕ имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков... При этом, в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры, применения единого базиса оценки цены предложенной участником БЕЗ НДС.

Сложившаяся судебная практика также обязывает Заказчика, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора, устанавливать ОДНО значение цены начальной (максимальной) цены договора, с учетом НДС, для всех Участников

закупки, вне зависимости от применяемой ими системы налогообложения. Обоснованность данного вывода подтверждена пунктом **33 Обзора судебной практики ВС РФ №3 (2021)**, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021, Определением №307-ЭС20-21065 от 23.04.2021 по делу №А56-75118/2019, Определением Верховного суда №304-ЭС21-16601 от 27.09.2021 по делу №А67-4633/2020, Определением Верховного суда №305-ЭС21-24102 от 17.12.2021 по делу №А40-107093/2020, Определением Верховного суда №304-ЭС22-2729 от 04.04.2022 по делу №А70-3543/2021.

Аналогичные выводы подтверждены и (2) Решениями Арбитражного суда Калининградской области от **09.02.2022** по делу №А21-13743/2022, Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 09.02.2023 по делу №А58-9451/2022, вступившими в законную силу без изменений вышестоящими инстанциями, **со ссылкой на названные выше судебные акты**, согласно которых, достоверно установлено, что Заказчик **НЕ имеет правовых оснований** применять при оценке и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков, **цену договора БЕЗ НДС**, так как договор будет заключаться для Участника с (ОСН) **по полной стоимости**, т.е. с учетом 20% НДС. При формировании цены **без НДС**, Участник находящийся на (УСН) фактически **вынужден** заключать договор по **более низкой (дискриминационной) цене**, в отличии от Участника, находящегося на (ОСН), что приводит к нарушению пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров (услуг); важнейшим из критериев оценки при проведении закупки, является цена договора.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупка, 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.

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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также создание для участника торгов преимущественных условий участия в торгах.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (ред. от 28.12.2016 г.) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» содержит категорический запрет на дискриминацию, необоснованную конкуренцию к участникам закупки, а также на ограничения допуска к участию в закупке, путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной, 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 18.07.2011 №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.

На основании вышесказанного,

ПРОШУ:

1) Отменить Протокол № НТЭК-67/23-513-пр от 02.10.2023, как противоречащий требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ и принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

2) Признать оценочный критерий ООО «ДИВАЙС ИНЖИНИРИНГ» «По начальной (максимальной) цене договора», сформированной без учета НДС - **14 250 000,00 руб.**, незаконным, необоснованным и отменить его.

3) Произвести перерасчет баллов ООО «ДИВАЙС ИНЖИНИРИНГ» по критерию «Начальной (максимальной) цены договора», **с учетом НДС 17 100 000,00руб.**».

4) Провести повторное рассмотрение заявок Участников закупочной процедуры.

Приложение на 80 листах:

1) ПРОТОКОЛ Заседания Центральной Закупочной комиссии (далее – ЦЗК) по определению победителя запроса предложений № НТЭК-67/23-513-пр от 02.10.2023 на 1 листе;

2) Матрица оценки предложения заявок Участников на 2 листах.

3) Устав ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг» от 25.02.2015 на 22 листах;

4) Решение № 2 единственного участника общества ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг» от 02.07.2021 на 1 листе;

5) Приказ № 47-П «О продлении полномочий директора» от 09.07.2020 на 1 листе;

6) Выписка из ЕГРЮЛ от 26.09.2023 на 14 листах.

7) Письмом ФАС России от 22.08.2018 №АД/66562/18 «По вопросу установления требований к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)» на 3 листах.

8) (Выписка) Обзор судебной практики ВС РФ №3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021 на 4 листах.

9) Определение №307-ЭС20-21065 от 23.04.2021 по делу №А56-75118/2019 на 11 листах.

10) Определением Верховного суда №304-ЭС21-16601 от 27.09.2021 по делу №А67-4633/2020 на 3 листах.

11) Определение Верховного суда №305-ЭС21-24102 от 17.12.2021 по делу №А40-107093/2020 на 3 листах.

12) Определение Верховного суда №304-ЭС22-2729 от 04.04.2022 по делу №А70-3543/2021 на 3 листах.

13) Решение Арбитражного суда Калининградской области от **09.02.2022** по делу №А21-13743/2022 на 10 листах.

14) Решение Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 09.02.2023 по делу №А58-9451/2022 на 11 листах.

15) **ТАБЛИЦА расчета баллов** при установлении **ЕДИНОЙ договорной цены, с учетом НДС** на 1 листе.

16) Таблица расчета баллов при формировании цены без НДС на 1 листе.

С уважением,

Директор
ООО «СМНУ «ЮгЭнергоИнжиниринг»



 Д. С. Дёмочка

