

Федеральная антимонопольная служба

Адрес: 125993, Д-242, ГСП-3, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 11

Заявитель: Индивидуальный предприниматель

ИНН

ОГРНИП

Адрес.

Тел.:

Эл. почта:

Заказчик: ООО «Авиакомпания «Победа»

ОГРН: 5147746103380, ИНН: 9705001313

Адрес: 108811, город Москва, километр Киевское шоссе 22-й (п. Московский), домовладение 4 строение 1

тел.:

ЖАЛОБА

на положения закупочной документации по закупке № 32110558583 (ЕИС)

16.08.2021 ООО «Авиакомпания «Победа» на официальном сайте закупок (<http://zakurki.gov.ru>) опубликовало извещение № 32110558583 и документацию о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по изготовлению, пошиву и хранению форменной одежды для летных и кабинных экипажей ООО «Авиакомпания «Победа» с начальной максимальной ценой 127 033 950,00 (Сто двадцать семь миллионов тридцать три тысячи девятьсот пятьдесят) рублей 00 копеек без НДС или 152 440 740,00 (Сто пятьдесят два миллиона четыреста сорок тысяч семьсот сорок) рублей 00 копеек с НДС (далее – Запрос предложений, закупка).

Согласно извещению и документации закупка проводится на электронной торговой площадке ОТС-tender (АО «ОТС») в сети «Интернет» по адресу: <https://ots.ru/>, извещение и документация опубликованы на ЕИС, номер извещения о закупке - 32110558583.

Закупка регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Срок окончания подачи заявок: 27.09.2021 в 09:00 (МСК)

Изучив размещенную заказчиком на ЕИС документацию заявитель полагает, что закупка проводится с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) (п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

1. Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках установлена НМЦ с НДС и без НДС

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона 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

ФАС России
Рег. номер 142887/21
зарегистрирован 24.08.2021



цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 разъяснила, что закупочная документация должна содержать одно значение начальной (максимальной) цены договора с указанием НДС или без НДС.

Между тем, закупочная документация по оспариваемой закупке (пункты 2 и 6 Общих сведений о запросе предложений) содержит несколько значений НМЦ – с НДС и без НДС, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

2. Заказчиком в нарушение Закона о закупках в документации установлена оценка ценовых предложений участников зависимости от применяемой ими системы налогообложения

В соответствии с пунктами 12, 13 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.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 разъяснила, что заказчики при оценке ценовых предложений участников не вправе применять различные подходы сопоставления заявок в зависимости от применяемой ими системы налогообложения и вычитать из ценовых предложений НДС.

Между тем, согласно Приложению 9 «Порядок оценки и сопоставления заявок участников» к Общим сведениям о запросе предложений предусмотрен стоимостной критерий оценки «Совокупная стоимость предложения Участника, руб. без НДС», в рамках которого оценивается стоимость ценового предложения участника без НДС.

Указанный подход к оценке заявок, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, ставит в неравное положение участников, применяющих упрощенную систему налогообложения и общую.

В данном случае сравнение ценовых предложений без учета НДС приводит к постановке участников, применяющих общую систему налогообложения в неравное положение с участниками, применяющими другие налоговые режимы, отдавая преимущество тем, кто работает с НДС.

В силу действия принципа равноправия (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) имущественный интерес заказчика не может быть удовлетворен за счет применения правил сравнения ценовых предложений без учета НДС, ставящих участников, применяющих упрощенную систему налогообложения в заведомо невыгодное положение.

3. Заказчик не может требовать предоставления ему товарно-материальных ценностей на безвозмездной основе в целях оценки заявок

Закупочной документацией в Приложении 9 «Порядок оценки и сопоставления заявок участников» к Общим сведениям о запросе предложений предусмотрен критерий оценки «Качество образцов форменной одежды».

Итоговая оценка образцов форменной одежды и образцов тканей, предоставленных каждым Участником, определяется в соответствии с методикой оценки образцов (Приложение № 1 к Приложению 9 к документации открытого конкурентного отбора).

Согласно Методике, для целей оценки участник предоставляет образцы форменной одежды согласно Техническому заданию, в течение срока и в месте, указанные в Техническом задании, являющемся неотъемлемой частью закупочной документации.

Представленные образцы форменной одежды и образцы ткани должны быть изготовлены в соответствии с Техническим описанием (Приложении №2 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью закупочной документации).

При этом, как прямо указано в последнем абзаце Методики, Заказчик, не осуществляет возмещение Участникам закупочной процедуры затрат, связанных с участием в закупочной процедуре, а также затрат, связанных с разработкой, изготовлением, доставкой и транспортировкой образцов Товара Участника, произведенных для участия в закупочной процедуре.

Указанное означает, что участники еще до заключения договора должны изготовить безвозмездно для заказчика одежду по предложенному им техническому заданию.

В данном случае, участники должны будут понести расходы на участие в закупке, не предусмотренные Законом о закупках, а также прямо запрещенные пп. 4 п. 1 ст. 575 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Подпунктом 4 п. 1 ст. 575 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет на дарение в отношениях между коммерческими организациями.

В силу гражданско-правового характера отношений, складывающихся в рамках проведения закупки, сделка по проведению закупки в которую вступают Заказчик и участники в этой части будет ничтожна в силу требований ст. 168 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Выполнение работ в пользу Заказчика по установленным им требованиям и безвозмездная передача их результата Заказчику является ни чем иным, как дарением, следовательно, указанное не соответствует ч. 1 ст. 2 Закона о закупках в части противоречия нормам Гражданского кодекса Российской Федерации.

4. Заказчиком ненадлежащим образом в закупочной документации установлены требования к участникам закупки

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены требования к участникам закупки, а также составу заявки на участие в закупке (п. 2).

В Разделе 2 Приложения 3 «Требования к содержанию заявки участника запроса предложений и порядок проведения запроса предложений» к Общим сведениям о запросе предложений установлены требования к участникам закупки.

В частности в п. 2.1.2 раздела 2 Приложения 3 установлено требование о соответствии участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки. Ссылка к указанному пункту содержит следующую информацию: Имеется в виду наличие у участника закупки соответствующих лицензий, сертификатов, допусков от саморегулируемых организаций, сублицензионного договора с правообладателем ПО и т.п.

В данном случае в документации установлено требование общего характера, не конкретизированное для участников конкретной закупки, что препятствует подаче заявок, так как не понятно предъявляются ли заказчиком в рамках данной закупки требования о наличии документов, предусмотренных данной нормой, или нет.

В п. 2.1.14 раздела 2 Приложения 3 предусмотрено, что дополнительные требования к участникам закупок по правоспособности и квалификации устанавливаются в документации о закупке, в том числе при установлении Правительством Российской Федерации особенностей участия в закупке субъектов малого и среднего предпринимательства.

Между тем, требования к участникам закупки установлены только в этом разделе документации. В этой связи участники лишены возможности понять установлены ли какие-то дополнительные требования или нет.

В указанных случаях требования к участникам закупки являются необоснованными и неоднозначно трактуемыми, а также не соответствующими действительным потребностям заказчика.

Пунктом 2.1.13 раздела 2 Приложения 3 установлено требование о не привлечение участника закупки - юридического лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьёй 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке.

Указанное требование является избыточным, так как, во-первых, ставит в неравное положение юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а, во-вторых, установлено не в целях обеспечения эффективного удовлетворения потребности заказчика, под которыми, согласно правовой позиции ВС РФ понимаются обстоятельства, связанные с качественным и своевременным выполнением работ (услуг).

Указанное требование ставит под сомнение законность проведения процедуры закупки и, соответственно, может повлечь оспаривание закупки, что подтверждает заинтересованность заявителя в оспаривании данного требования закупочной документации.

5. Заказчиком в документации ненадлежащим образом установлены требования к составу заявки коллективных участников

В соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В пп. «б» п. 2.3.5.4 раздела 2 Приложения 3 «Требования к содержанию заявки участника запроса предложений и порядок проведения запроса предложений» к Общим сведениям о запросе предложений предусмотрено что заявка коллективного участника должна содержать:

«б) документы и сведения в соответствии с п. 7.5.5.1 – 7.5.5.3 от каждого члена коллективной заявки. При этом документы и сведения, указанные в соответствии с перечислением: а), и), о) 7.5.5.1; а), е), ж) 7.5.5.2; а), д), е) 7.5.5.3, предоставляются от коллективного участника в целом».

Однако, Приложение 3 «Требования к содержанию заявки участника запроса предложений и порядок проведения запроса предложений» не содержит п. 7.5.5.1 – 7.5.5.3. Указанное приложение заканчивается на п. 2.3.5.4.

В этой связи не понятно, какие документы должны представить коллективные участники.

Следовательно, указанное не соответствует требованиям п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

На основании вышесказанного, прошу:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим требования Закона о закупках.
3. Обязать Заказчика внести изменения в закупочную документацию.