

Общество с ограниченной ответственностью  
**«ЕВГЕНИНА»**

|  |   |
|--|---|
|  | <b>В Московское УФАС</b>  |
| <b>Заявитель:</b>                        | <b>ООО «ЕВГЕНИНА»</b>   |
| <b>Заказчик:</b>                         | <b>Заказчик:</b> Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» (АО «ФПК»).   |
| <b>Организатор:</b>                      | <b>Организатор:</b> АО «ФПК» в лице Центра управления закупками и договорной работы - структурного подразделения АО «ФПК».  |
| <b>Закупочная процедура:</b>             | Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 2488/ОКЭ-АО «ФПК»/2022, на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений в офисном здании АО «ФПК», расположенном по адресу: г. Москва, ул. Маши Порываевой, д. 34 |
| <b>Участники только МСП</b>              | Да  |
| <b>Номер извещения (ЕИС):</b>            | 32211052952   |
| <b>ЭТП:</b>                              | «ЭТП «РТС-тендер»<br><a href="https://www.rts-tender.ru">https://www.rts-tender.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>                               | Начальная (максимальная) цена договора составляет 7 574 000 (Семь миллионов пятьсот семьдесят четыре тысячи) руб. 00 коп. без учета НДС/9 088 800 (Девять миллионов восемьдесят восемь тысяч восемьсот) рублей с учетом НДС.  |
| <b>Дата вскрытия по закупке:</b>         | 28.01.2022г. (11:00 мск.)   |
| <b>Дата подачи жалобы</b>                | 25.01.2022г.  |

## Жалоба

На электронной торговой площадке «ЕЭТП» («ЭТП «РТС-тендер», <https://www.rts-tender.ru>) объявлена закупочная процедура «Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 2488/ОКЭ-АО «ФПК»/2022, на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений в офисном здании АО «ФПК», расположенном по адресу: г. Москва, ул. Маши Порываевой, д. 34». Номер закупки в ЕИС 32211052952.

**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:

- «п. 3.12.6. закупочной документации (Часть 3: Порядок проведения конкурса): «При оценке конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене **без учета НДС в порядке**, предусмотренном приложением № 1.4 конкурсной документации».
- «п. 3.24.10 закупочной документации (Часть 3: Порядок проведения конкурса): «...Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника **без учета НДС**, с учетом применяемой им системы налогообложения»,
- приложение № 1.4 конкурсной документации: «Оценивается путем деления минимальной цены (без учета НДС) из всех предложенных участниками на цену (без учета НДС), предложенную каждым ( j-ым) участником...»

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. **Таким образом Заказчик формирует две НМЦ** (одна – для участников, применяющих общую систему налогообложения; вторая – для участников, применяющих УСН), а планирует заключить договоры (с участником, применяющим общую систему налогообложения – **на стоимость, которая участвовала в оценке по стоимостному критерию + НДС**, а с участником, применяющим УСН – **по ценовому предложению, которое участвовало** в оценке по стоимостному критерию, что изначально ставит участников данной закупки и победителей данной закупки в неравное положение.

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 вынесены **Определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 (Дело № 307-ЭС20-21065) и Определение Верховного Суда Российской Федерации от 17.12.2021г. (Дело № 05-ЭС21-24102)**, согласно которым спорные положения закупочной документации фактически приводят 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. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС. Данная позиция также содержится в многочисленных решениях решения Московского УФАС, в т.ч. 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;

- ✓ Заказчик не планирует сравнивать ценовые предложения участников, т.к. предусмотрено приведение стоимостных значений, предложенных участниками закупки, к единому базису, что свидетельствует о разном подходе к ценовым заявкам участников, что противоречит положениям 223-ФЗ

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 Заказчиков 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.

25.01.2022г.

Генеральный директор

**ПОДПИСАНА ЭЦП**

И.С. Чернова