

В Управление ФАС России по Санкт-Петербургу

Заявитель:

Наименование Общество с ограниченной ответственностью Частное охранное предприятие «Охранное агентство «Эскарп-НВ»

ОГРН/ИНН 1093668014527/3651008460

Адрес: 129515, город Москва, улица Академика Королева, дом 13 строение 1, эт 4 пом V ком 48

Контактное лицо: Ивановский Александр Георгиевич

Электронная почта: tspb@eskarp.ru

Тел.: 8 (800) 555 87 02

Факс отсутствует

Информация о закупке

Реестровый номер закупки (номер в ЕИС)	32413754202
Способ осуществления закупки	Конкурс проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме.
Наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона Заказчика и Организатора	Наименование Заказчика/Организатора: ОАО «РЖД» Закупка осуществляется для нужд Октябрьской дирекции по ремонту пути - структурного подразделения Центральной Дирекции по ремонту пути – филиала ОАО «РЖД». Место нахождения заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл. Островского, д.2. Почтовый адрес заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл. Островского, д.2, каб. 522, 531. Контактные данные: Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам Шевченко Ольга Александровна. Адрес электронной почты: rcoz_ShevchenkoOA@orw.rzd.ru Номер телефона: +7 (812) 457-63-42.
Предмет закупки	На право заключения договора оказания услуг охраны объектов Октябрьской дирекции по ремонту пути «Путьрем».
Сведения о начальной (максимальной) цене договора	Начальная (максимальная) цена договора составляет 13 002 008,54 (Тринадцать

	миллионов две тысячи восемь) руб. 54 коп. с учетом НДС.
Порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке	Дата начала срока подачи заявок: «27» июня 2024 года; Дата и время окончания срока, последний день срока подачи Заявок: «05» июля 2024 года 09:00 (время московское)
Адрес электронной площадки	Электронная площадка "РТС-тендер" www.rts-tender.ru.

Закупка осуществляется в соответствии с нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ, Закон о закупках).

Жалоба на действия заказчика

В связи с нарушением процедуры закупки

Описание обстоятельств:

27.06.2024 года Заказчиком было размещено Извещение о проведении закупки с реестровым номером № 32413754202 о проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг охраны.

05.07.2024 года в 09:00 – дата окончания подачи заявок

Заявитель жалобы полагает, что положения закупочной документации Заказчика нарушают права участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, а, так же, проект договора содержит кабальные условия в отношении применяемых мер ответственности.

Препятствие к участию в закупке лиц, не уплачивающих НДС

Согласно Извещению о проведении закупки и Частью 1 (Условия проведения конкурса) не предусмотрена возможность участия в закупке лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, ввиду невозможности подачи ими ценового предложения без НДС. Цена закупки, установленная в извещении сформулирована следующим образом: «Начальная (максимальная) цена договора составляет 13 002 008,54 (Тринадцать миллионов две тысячи восемь) руб. 54 коп. с учетом НДС». То есть закупочная документация вообще не предусматривает подачу ценовых предложений без НДС.

Аналогичное, так же, следует и из проекта Договора на оказание услуг, где текстом договора прямо предусмотрена стоимость ТОЛЬКО с учетом НДС и имеются положения Договора (п. 7.2.) где Исполнитель гарантирует Заказчику возможность принятия к вычету НДС в отношении стоимости его (Исполнителя) услуг. Что невозможно для лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения. Причем, неисполнение этого требования договора влечет ответственность Исполнителя перед Заказчиком по компенсации нанесенных этим Заказчику убытков.

Данные положения закупочной документации делают невозможным исполнение договора со стороны лиц, применяющих УСН и, соответственно, является препятствием к их участию в закупке и приводит к дискриминации участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Злоупотребление правом

Согласно разделу 8 Проекта Договора (Ответственность сторон) п. 8.3. и 8.5. установлено, что в случае повреждения, порчи или хищения Исполнителем (или третьими лицами в связи с ненадлежащим оказанием услуг охраны) какого-либо оборудования Заказчика, он уплачивает штраф в 3-х кратном размере от стоимости этого оборудования.

Кроме того, п. 8.15 Договора предусмотрены штрафы за несвоевременное предоставление первичной документации об оказании услуг в размере не менее 2,3% от цены услуг, а п. 8.17. предусмотрен штраф за утрату документов, переданных Заказчиком в размере 1% от цены договора.

По мнению Заявителя жалобы, подобные положения Проекта Договора, предусматривающие такой размер ответственности за незначительные нарушения (в частности, штраф в 2,3% от цены услуг может быть применен Заказчиком за 1 день просрочки предоставления документации), являются злоупотреблением правом, нарушают положения п. 1 и п. 2 ст. 10 ГК РФ, а именно - не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу.

Также, в соответствии с подп. 3 п. 1 ст. 10 Закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается «навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования)».

Таким образом, положения п. 8.3, 8.15 и 8.17 Проекта договора, являющегося частью Документации о закупке Заказчика, нарушает ст. 10 ГК РФ и ст. 10 Закона «О защите конкуренции».

Аналогичного вывода относительно злоупотребления правом придерживаются суды в части правоприменительной практики. В частности – Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 марта 2021 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства", в п. 14. «Злоупотреблением доминирующим положением может быть признано использование хозяйствующим субъектом своего положения на рынке для установления невыгодных условий договора или условий, не относящихся к предмету договора (пункт 3 части 1 статьи 10 Закона)». А, также, схожая позиция изложена в Постановлении ФАС России - Письмо Федеральной антимонопольной службы от 24 декабря 2018 г. № СП/106050/18 «О направлении разъяснений по вопросу обзора правоприменительной практики при рассмотрении заявлений, дел антимонопольными органами, а также судебных решений по статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в случае навязывания доминантом невыгодных условий при заключении договоров»

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, ст.ст. 18.1., 23, 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Прошу Вас:

1. Признать незаконным действия (бездействие) Заказчика, выраженное во включении в закупочную документацию положений, не дающих возможность участия в закупке лицам, не уплачивающим НДС, а именно – отсутствие цены без НДС в Извещении и наличие условия об ответственности Исполнителя в связи с невозможностью Заказчика принять к вычету НДС в отношении услуг Исполнителя (п. 7.2. проекта Договора);
2. Признать незаконным действия (бездействие) Заказчика, выраженное во включении в проект договора неадекватных штрафных санкций в отношении пунктов 8.3., 8.15. и 8.17. проекта Договора
3. Вынести предписание об устранении нарушений.

Приложения:

1. Решение о назначении Генерального директора Заявителя жалобы.

«04» июля 2024 года

Генеральный директор Ивановский Александр Георгиевич