

Исх. № 222

дата: 27.03.2024

Куда: Управление Федеральной антимонопольной службы

**по г. Москве
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
(вход со стороны Боярского переулка)
E-mail: : to77@fas.gov.ru**

**От кого: ООО «СОЮЗ ТЭК»
Адрес: 603040, НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТЬ, ГОРОД
НИЖНИЙ НОВГОРОД, УЛИЦА СИЛИКАТНАЯ, ДОМ 8,
КВАРТИРА 23;
ИНН 5263117505, КПП 526301001.**

ЖАЛОБА

На конкурсную документацию

25.03.2024 г. в ЕИС в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru.) ОТКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "РОССИЙСКИЕ ЖЕЛЕЗНЫЕ ДОРОГИ" разместило извещение (Закупка № 32413424426) о проведении Аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по уборке зданий и помещений. (Далее - Документация).

Предмет закупки - на право заключения договора оказания услуг по уборке зданий и помещений.

Заказчиком выступила Московская дирекция по энергообеспечению – структурное подразделение Трансэнерго – филиала открытого акционерного общества «Российские железные дороги»

Адрес: 129110, г. Москва, ул. Пантелеевская, д. 26
ИНН 7708503727 КПП 770845041,

Участник: (ООО «СОЮЗ ТЭК») (далее — ООО «СОЮЗ ТЭК»)
(Почтовый адрес: 603040, НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТЬ, ГОРОД НИЖНИЙ НОВГОРОД, УЛИЦА СИЛИКАТНАЯ, ДОМ 8, КВАРТИРА 23; ИНН 5263117505, КПП 526301001,

В приложении 1.1. к конкурсной документации - Техническое задание - также указано два значения цены договора, что также необоснованно ставит в неравное положение участников, применяющих упрощенную систему налогообложения (Документация ч.1 и 2, стр. 10).

| | | | | | | | | | |
|---|---|------------|-------|-----------|-------|------------|------|---------------|--------------|
| ЭЧ-14□ | 880,00□ | 834,00□ | 0,82□ | 46,00□ | 1,67□ | 760,70□ | 187□ | 142-250,90□ | 170-701,08 |
| ЭЧ-15□ | 7-161,20□ | 7-001,53□ | 0,82□ | 159,67□ | 1,67□ | 6-007,90□ | 187□ | 1-123-477,30□ | 1-348-172,7 |
| ЭЧ-19□ | 1-294,00□ | 1-195,00□ | 0,82□ | 99,00□ | 1,67□ | 1-145,23□ | 187□ | 214-158,01□ | 256-989,61 |
| ЭЧ-21□ | 2-919,20□ | 2-857,70□ | 0,82□ | 61,50□ | 1,67□ | 2-446,02□ | 187□ | 457-405,74□ | 548-886,89 |
| ЭЧ-24□ | 1-215,00□ | 1-215,00□ | 0,82□ | 0,00□ | 1,67□ | 996,30□ | 187□ | 186-308,10□ | 223-569,72 |
| Итого□ | 49-712,52□ | 47-407,23□ | □ | 2-305,29□ | □ | 49-811,81□ | □ | 9-314-808,47□ | 11-177-770,1 |
| Цена договора без учета НДС, руб.□ | 25-779-185,25□ | | | | | | | | |
| Начальная (максимальная) цена договора, с учетом всех налогов, включая НДС, руб.□ | 30-935-022,30□ | | | | | | | | |
| Обоснование начальной (максимальной) цены договора, цены единицы услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных | Начальная (максимальная) цена договора, цена единицы услуги сформирована методом сопоставимых рыночных цен, предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», и включает транспортные расходы, расходы на инструктаж персонала Исполнителя, стоимость расходных материалов, налогов и других обязательных платежей.□ | | | | | | | | |

Кроме того, в приложении 1.4. к конкурсной документации : Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

При сопоставлении заявок и определении победителя конкурса оцениваются:

| № критерия | Наименование критерия/подкритерия | Значимость критерия | Порядок оценки по критерию |
|------------|-----------------------------------|--|---|
| 1. | Цена договора | Максимальное количество баллов - 60 баллов | <p>Оценка осуществляется по следующей формуле:</p> $B_j = \frac{(C_{\max} - C_j) + C_{\min}}{C_{\max}}, \quad * 60 * K \quad \text{где}$ <p> B_j — количество баллов j-ого участника; C_{\max} — начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов, включая НДС, указанная в техническом задании документации о закупке; C_j — цена, предложенная j-ым участником с учетом всех налогов, включая НДС; C_{\min} — начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов, включая НДС, указанная в техническом задании документации о закупке, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены. Максимально допустимый размер снижения цены определяется по формуле: $C_{\min} = ((C_{\max} - 0,25 * C_{\max}) + 1 \text{ копейка}) (C_{\min} - 23\ 201\ 266,74 \text{ руб.})$; 60 — максимально возможное количество баллов; K - коэффициент значимости Если участником предложена цена договора, сниженная до 25% начальной (максимальной) цены договора с учетом всех налогов, включая НДС, указанной в техническом задании документации о закупке, при расчете применяется коэффициент значимости равный 1. Если участником предложена цена договора, которая на 25% ниже начальной (максимальной) цены договора с учетом всех налогов, включая НДС, указанной в техническом задании документации о закупке, при расчете применяется коэффициент значимости 0,75. Если предложенная участником цена договора снижена более чем на 25% начальной (максимальной) цены договора с учетом всех налогов, включая НДС, указанной в техническом задании документации о закупке, коэффициент значимости снижается в следующем порядке: </p> |

| | | | | |
|-----|---|--|--|------------------------|
| | | | Снижение цены | Коэффициент значимости |
| | | | 0% - 24,99% | 1 |
| | | | 25% - 25,99% | 0,75 |
| | | | 26% до 26,99 % | 0,74 |
| | | | 27% - 27,99% | 0,73 |
| | | | 28% - 28,99% | 0,72 |
| | | | Далее коэффициент значимости рассчитывается по аналогии | и т.д. |
| | | | Если в результате расчета по формуле оценки полученное значение баллов является не целым числом (имеет несколько знаков после запятой), такое значение округляется до двух знаков после запятой. | |
| 2. | Квалификация участника | | | |
| 2.1 | Опыт участника | Максимальное количество баллов - 20 баллов | <p>Оценивается путем деления стоимости оказанных каждым (j-ым) участником услуг по уборке на максимальную из предложенных участниками стоимость опыта в требуемой области, по формуле:</p> $B_j = \frac{C_{j\text{Опыт}}}{C_{\text{max}}} * 20$ <p>где B_j – количество баллов j-го участника; $C_{j\text{Опыт}}$ – стоимость оказанных j-ым участником услуг по уборке (с учетом всех налогов, включая НДС); C_{max} – максимальная стоимость опыта в требуемой области, из всех предложенных участниками. 20 – максимально возможное количество баллов.</p> | |
| 2.2 | Квалификация персонала (уборщик производственных и служебных помещений, код ОКПДТР 19258) | Максимальное количество баллов - 20 баллов | <p>Оценивается путем деления количества квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг, имеющегося у каждого (j-ого) участника, на количество квалифицированного персонала, необходимое для оказания услуг, по формуле:</p> $A_j = \frac{П_j}{П_k} * 20$ <p>где: $J=1...n$, n – количество участников A_j - количество баллов j-ого участника; $П_j$ – количество квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у j-ого участника; $П_k$ – количество квалифицированного персонала, необходимое для оказания услуг ($П_k = 101$); 20 – максимально возможное количество баллов. Если количество квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг, равно или больше количества квалифицированного персонала, необходимого для оказания услуг, то участнику сразу присваивается 20 баллов.</p> | |
| 3. | Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств | Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеу | <p>Сумма баллов, присвоенная заявке участника, уменьшается на количество баллов (но не более 7 баллов), полученное по итогам оценки по критерию, при наличии фактов неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договорам за период 3 календарных года, предшествующих дате размещения информации о закупке в случае:</p> <ol style="list-style-type: none"> расторжения договора в одностороннем порядке или по решению суда в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору; уклонения участника от заключения договора по результатам закупок; | |

| | | |
|---|---|---|
| <p>ств перед заказчиком и/или третьими лицами</p> | <p>казанным критериям, снижается не более чем на 7 баллов</p> | <p>3) наличия вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих факт неисполнения/ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору;</p> <p>4) неисполнения участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) по договору;</p> <p>5) наличия претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, по которым отсутствуют:</p> <p>судебные акты, подтверждающие отсутствие факта неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договору; документы, подтверждающие необоснованность претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением обязательств по договору; информация об обжаловании их в судебном порядке.</p> <p>Оценка по критерию осуществляется по следующей формуле:</p> $B_j = \sum B_1 + \sum B_2 + \sum B_3 + \sum B_4 + \sum B_5, \text{ где}$ <p>B_j – количество баллов j-го участника;</p> <p>B_1 – наличие факта расторжения заказчиком или иным лицом договора с участником закупки в одностороннем порядке или по решению суда, вступившему в законную силу, в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору (2 балла за каждый выявленный факт);</p> <p>B_2 – наличие факта уклонения участника от заключения договора по результатам закупок (2 балла за каждый выявленный факт);</p> <p>B_3 – наличие вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих факт неисполнения/ненадлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору (2 балла за каждый выявленный факт);</p> <p>B_4 – наличие факта неисполнения участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) (1 балл за каждый выявленный факт);</p> <p>B_5 – наличие претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением участником закупки обязательств по договору, по которым отсутствуют:</p> <p>судебные акты, подтверждающие отсутствие факта неисполнения/ненадлежащего исполнения обязательств по договору; документы, подтверждающие необоснованность претензий, связанных с неисполнением/ненадлежащим исполнением обязательств по договору; информация об обжаловании их в судебном порядке (1 балл за каждый выявленный факт).</p> <p>Если при суммировании баллов по критерию получено более 7 баллов, то сумма баллов, присвоенная заявке по итогам оценки, снижается не более чем на 7 баллов.</p> |
|---|---|---|

Соответственно, в приложении 1.4. к конкурсной документации не установлен порог опыта, и он стремится к бесконечности, что нецелесообразно для настоящей закупки и ставит участников в неравное положение.

Данный критерий по факту не измеряем, что порождает правовую неопределенность и является нарушением действующего законодательства, так как данная закупка опубликована для субъектов малого объема, а у субъектов малого предпринимательства существуют предельные значения выручки для субъектов малого и среднего бизнеса. Согласно пункту 1 постановления Правительства РФ от 13.07.15 № 702, они составляют:

- 120 млн. рублей — для микропредприятий;
- 800 млн. рублей — для малых предприятий;
- 2 млрд. рублей — для средних предприятий.

А кроме вышеизложенного, цена за изложенный объем убираемых помещений составляет всего 30 935 022.30 рублей, не может превышать двухкратный размер цены по отношению к требуемому объему.

Закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», версия 43 от 28.06.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

Вместе с тем что установление в Документации требования в части установления различных значений цены для участия в Закупке, равно как и условий и порядка сопоставления ценовых предложений без НДС нельзя считать законными и соответствующими принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки по следующим основаниям.

Следуя ч. 2 ст. 346.11 главы 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации, применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

Законом №223-ФЗ 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.

Указанный в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения

договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

А так же Согласно **Решению Верховного Суда РФ от 23.11.2023 N АКПИ23-809** закреплено, что: возможность установления различных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не соответствует части 22 статьи 3.2 и части 10 статьи 4 Закона о закупках, из которых следует, что в закупочной документации должно быть установлено одно значение начальной (максимальной) цены для всех участников закупки вне зависимости от применяемой ими системы налогообложения, при этом учет возможности получения заказчиком налогового вычета по НДС при сравнении ценовых предложений участников закупки приводит к постановке участников, применяющих общую систему налогообложения, в неравное положение с участниками, применяющими другие налоговые режимы.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, а также в решениях Арбитражного суда города Москвы по делам №№А40-212495/20, А40-45461/2021, А40-254872/20, А40- 19759/2022, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам № №А40-214462/20, А40-247662/20, А40-2023-62291 6 178780/2020, А40-230395/20, А40- 4461/2021, А40-281675/21, постановлениях Арбитражного суда Московского округа по делам №№ А40-28330/2021, А40-68522/2021, Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 17.12.2021 № 305-ЭС21-24102 по делу № А40-107093/2020, от 17.01.2021 №305-ЭС21-25880 по делу № А40-42974/2021, от 06.09.2022 №305-ЭС22- 15109 по делу №А40-145152/2021, от 25.11.2022 №305-ЭС22-22824 по делу №А40- 271366/21, от 19.01.2023 №305-ЭС22-28015 по делу №А40-245935/2021, от 04.09.2023 №303-ЭС-13304 по делу №А73-11461/2022, от 19.09.2023 года № 305-ЭС23-16816 по делу № А40-53893/2022 и др.

Таким образом установленная в Документации цена противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011№ 223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011№ 223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» одним из принципов закупки товаров, работ, услуг является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, руководствуясь Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

прошу:

1. Провести проверку по изложенным в жалобе фактам нарушения антимонопольного законодательства и законодательства в сфере защиты конкуренции и о противодействии коррупции, при проведении закупки № 32413424426.
2. Рассмотреть настоящую жалобу по существу и, в случае подтверждения нарушения антимонопольного законодательства принять соответствующие меры антимонопольного реагирования.
3. Внести соответствующие изменения и переиграть ее без нарушения действующего законодательства.

ПРИЛОЖЕНИЯ:

- Извещение о проведении закупки со всеми документами.

- Приказ и Решение о назначении на должность генерального директора.

- Выписка из ЕГРЮЛ.