

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ
АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО
САНКТ-ПЕТЕРБУРГУ

Адрес: 199004, г. Санкт-Петербург, 4-я линия
Васильевского острова, 13, лит. А
адрес электронной почты: to78@fas.gov.ru

ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
"РОССЕТИ СЕВЕРО-ЗАПАД"

Почтовый адрес: 196247, г Санкт-Петербург, пл
Конституции, дом 3, корпус а, офис (квартира)
16Н

Адрес электронной почты:
minchenkoda@mrsksevzap.ru

**Жалоба на действия (бездействие) заказчика, совершенные при осуществлении
закупки**

1. Заказчик: ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "РОССЕТИ СЕВЕРО-ЗАПАД".

Адрес местонахождения Заказчика: 196247, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, ПЛОЩАДЬ
КОНСТИТУЦИИ, ДОМ 3, ЛИТЕР А, ПОМЕЩЕНИЕ 16Н

Почтовый адрес Заказчика: 196247, Россия, г. Санкт-Петербург, площадь Конституции д.3,
литер А, помещение 16Н

ИНН 7802312751 КПП 781001001 ОГРН 1047855175785

Контактное лицо: Минченко Дмитрий Александрович. Тел: (812) 305-10-10 доб. 547.

e-mail: minchenkoda@mrsksevzap.ru

Ответственный за заключение договора: Пирожков Александр Андреевич.

Тел: (8182) 67-62-75. e-mail: pirozhkov@arhen.ru

2. Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Бета Групп» (ООО «Бета Групп»)

Юридический адрес и адрес фактического местонахождения организации: 197022, г. Санкт-Петербург, Муниципальный округ Аптекарский остров вн. тер. г., Аптекарская набережная, дом 20, литер А, офис 227

ИНН 7841401885 КПП 781301001

Телефон: 8 (812) 777-08-00

Моб. тел.: 8 (812) 995-995-0

Генеральный директор: Латыпов Рафаэль Рафисович

3. Закупка (Реестровый номер извещения 32211863579) 22К7320020.0047/2.

Комплексная бесперебойная поставка, доставка специализированным транспортом (авто, морским, речным), разгрузку (налив) дизельного топлива в складские емкости на Мезенской ДЭС Мезенского района Архангельского филиала ПАО «Россети Северо-Запад».

4. Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: АО "РАД".

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://tender.lot-online.ru/>.

5. Указание на обжалуемые действия (бездействие) заказчика, доводы жалобы.

I. По мнению Заявителя в Документации о закупке установлены незаконные условия, предусматривающие сравнение ценовых предложений участников Закупки без НДС на стадии оценки и сопоставления заявок вне зависимости от применяемой системы налогообложения, что необоснованно ставит в неравное положение участников, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В п. 7 Извещения приведены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а именно: 391 666 666,67 руб. без НДС / 470 000 000,00 руб. с НДС.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. **Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки**, представленной участником закупки.

В соответствии с п. 5.3.1 Документации о закупке заявки участников закупки оцениваются исходя из критериев и в порядке, установленном в приложении 1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Цена договора», определяется по формуле:

$$R_{s_i} = \frac{S_{max} - S_i}{S_{max}} \times 100;$$

где:

R_{s_i} - оценка (рейтинг) i-й заявки по критерию «Цена договора»;

S_{max} - начальная (максимальная) цена договора, без НДС.

S_i – итоговая стоимость заявки Участника (руб. без НДС) предлагаемая i-ым

Участником.

При расчете рейтинга заявки по данному критерию используется цены без учета НДС.

В соответствии с п. 1 приложения 1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» в цену Заявки **не включается налог на добавленную стоимость (НДС), уплачиваемый согласно законодательству Российской Федерации.**

П. 3.5.1 Документации о закупке определено, что цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора (цену лота), указанную в извещении о закупке и в пункте 7 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги (далее также - продукция) участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену (цену лота) без учета НДС.

При этом в п. 3.5.4. Документации о закупке содержится положение о том, что **цена договора должна включать в себя: все** затраты, накладные расходы, **налоги**, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях, если иное не установлено документацией о закупке.

Заявитель считает, что примененный порядок оценки заявок из расчета ценовых предложений без НДС нельзя признать законным и соответствующим принципу 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.

Определением Верховного Суда РФ от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 закреплено, что из буквального толкования части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения).

Таким образом установленный в Документации о закупке порядок оценки и

сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

В свою очередь Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что возможный имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Кроме того, налоговое бремя участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, установленный в установленном в приложении 1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Документации о закупке порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

Заявитель полагает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки может служить исключительно такой порядок, который предусматривает сопоставление фактических предложенных цен договора с учетом всех налогов и сборов, как это прямо и следует из формулировок Закона №223-ФЗ.

Принимая во внимание изложенное и учитывая, что согласно приложения 1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Документации о закупке Заказчиком были созданы условия, при которых заявке участника, не являющегося плательщиком НДС и предложившего наиболее низкую цену по сравнению с ценой участника, являющегося плательщиком НДС, при разнице ценовых предложений менее 20% в пользу участника, не являющегося плательщиком НДС, с учетом действующей ставки НДС в 20% такому участнику будет неизменно присвоен более низкий итоговый рейтинг, и, как следствие, при прочих равных условиях такой участник, предложивший лучшие условия исполнения договора, не будет признан победителем Закупки.

Таким образом Заявитель полагает незаконным и не соответствующими Налоговому кодексу Российской Федерации и положениям Закона №223-ФЗ установленный в Документации о закупке порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения.

Исходя из изложенного, Заявитель усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Документации о закупке дискриминационного порядка оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

II. По мнению Заявителя Заказчик нарушил его права и законные интересы, установив неправомерные критерии оценки заявок на участие, необоснованно ограничивающие количество претендентов на участие в закупке.

В Приложении № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Заказчиком установлен подкритерий 2 «Наличие возможности доставки водным транспортом»

критерия 2 «Наличие материально-технических ресурсов» с весовым значением подкритерия 20% и определен порядок оценки и сопоставления заявок по данному подкритерию:

«При оценке по подкритерию «Наличие возможности доставки водным транспортом» (Rvi) оценивается наличие у участника закупки на праве собственности или на основании иного договора с перевозчиком (судоходной компанией) (аренды, фрахта, тайм-чартера) судна, с действующей лицензией на осуществление погрузо-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам на внутреннем водном транспорте, в морских портах, на территории Архангельской области, порт Мезень в соответствии со шкалой:

Наличие либо отсутствие документов	Выставляемый балл (без учета весового коэффициента)
Документы о праве собственности на судно и действующая лицензия или действующий договор с перевозчиком (собственником судна) и действующая лицензия - отсутствует	0
Документы о праве собственности на судно и действующая лицензия или действующий договор с перевозчиком (собственником судна) и действующая лицензия - наличие	100

Для оценки участник предоставляет следующие документы:

1. Документы, подтверждающие право пользования судном (документы о собственности либо иной договор (аренды, фрахта, тайм-чартера).
2. Копия действующей лицензией на осуществление погрузо-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам на внутреннем водном транспорте, в морских портах, на территории Архангельской области, порт Мезень.

В случае непредставления, либо не полного предоставления документов/сведений, по данному подкритерию участнику присваивается 0 баллов

Отсутствие документов, по подкритерию Наличие возможности доставки наземным транспортом, не является основанием для отклонения заявки участника.»

Заказчиком завышены критерии оценки подаваемых заявок, условия конкурсной документации существенно сужают круг хозяйствующих субъектов, имеющих возможность принять участие в конкурсной процедуре, либо определяют низкую вероятность получения требуемого для победы балла, что является нарушением требований п. 2 ч. 1 ст. 3, пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона N 223-ФЗ.

Положение о наличии права собственности на судно и действующей лицензии или действующего договора с перевозчиком (собственником судна) и действующей лицензии является необъективным и избыточным.

На момент окончания подачи заявок и заключения договора возможность доставки топлива водным транспортом в морской порт Мезень будет невозможна, т.к. Распоряжением капитана морского порта Мезень от 03 ноября 2022 года №4/2022 объявлено о закрытии (окончании) навигации 2022 года и запрете на акватории морского порта Мезень плавания всех типов судов с 00 час. 00 мин. мск 07 ноября 2022 года.

Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований является нарушением принципа равноправия при том, что такие требования не предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В свою очередь, принцип недопустимости необоснованного ограничения конкуренции ограничивает заказчика в установлении таких условий закупки, которые способны приводить к заведомой для него монополизации рынка, то есть создают возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке самого заказчика или на смежных рынках, вызывая сокращение числа хозяйствующих субъектов на них (пункт 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите

конкуренции"). Данные правовые позиции содержатся в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021.

Установив данный критерий оценки, заказчик предоставил преимущественные условия участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов и ограничил возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом N 223-ФЗ, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг (ст. 1).

В конкретном случае цели обеспечения неравноправного участия хозяйствующих субъектов в закупке не превалируют над целями эффективной хозяйственной деятельности заказчика. В данном случае предметом закупочной процедуры являлось право заключения договора на комплексную бесперебойную поставку, доставку специализированным транспортом (авто, морским, речным), разгрузку (налив) дизельного топлива в складские емкости на Мезенской ДЭС Мезенского района Архангельского филиала ПАО «Россети Северо-Запад».

Считаем, что установление данного подкритерия объективно не основано на рассчитанной потребности и не направлено на обеспечение эффективной хозяйственной деятельности Заказчика. Установленное Заказчиком в документации о закупке положение о наличии у участников закупки материально-технических ресурсов в собственности либо аренде не может быть направлено на обеспечение объективных потребностей Заказчика в поставке водным транспортом дизельного топлива на Мезенскую ДЭС в сроки, установленные документацией о закупке и проектом договора, а также на установление дополнительных гарантий выполнения победителем закупки своих обязательств.

На основании вышеизложенного прошу:

I. Рассмотреть жалобу по существу.

II. В случае признания жалобы обоснованной выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

Перечень прилагаемых к жалобе документов:

- Документ, подтверждающий полномочия лица, подавшего жалобу.
- Распоряжение капитана морского порта Мезень от 03 ноября 2022 года №4/2022.

Генеральный директор



Р.Р. Латыпов