

	<p style="text-align: center;"><b><u>ООО «АКТИВПРОЕКТ»</u></b></p>
<p><i>Исх. № 875 от 03.06.2022г.</i></p>	<p><b>Управление Федеральной антимонопольной службы России по Кабардино-Балкарской Республике</b></p>
<p>Заявитель</p>	<p><b>Общество с ограниченной ответственностью «АктивПроект»</b></p>
<p>Заказчик</p>	<p><b>Заказчик: филиал ПАО «Россети Северный» – «Каббалкэнерго»</b> Место нахождения и почтовый адрес Заказчика: 360015, Кабардино-Балкарская Республика, г. Нальчик, ул. Щорса, д.6. Контактные лица Заказчика по техническим вопросам: Начальник Департамента ТПиПОиРОЭХ ПАО «Россети Северный Кавказ» -</p>
<p>Организатор</p>	<p><b>Организатор: ПАО «Россети Северный Кавказ»</b></p>
<p>Указание на размещаемый Заказ</p>	<p>Номер извещения: 32211401668 Наименование закупки: «Проведение комплексного обследования и технического освидетельствования зданий и сооружений для нужд филиала ПАО «Россети Северный</p>

Кавказ» - «Каббалкэнерго» (Организатор, Заказчик)» Ссылка на размещаемый заказ: <a href="https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/common-info.html?noticeInfoId=14089627">https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/common-info.html?noticeInfoId=14089627</a>
---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

**Жалоба на положения документации о проведении Запроса предложений в электронной форме на Проведение комплексного обследования и технического освидетельствования зданий и сооружений для нужд филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Каббалкэнерго» (Организатор, Заказчик) (извещение №32211401668 в редакции от 30.05.2022г.)**

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещена информация о проведении запроса предложений в электронной форме на «Проведение комплексного обследования и технического освидетельствования зданий и сооружений для нужд филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Каббалкэнерго» (Организатор, Заказчик)» (извещение №32211401668 в редакции от 30.05.2022г.).

По результатам ознакомления с закупочной документацией считаем, что положения опубликованной Заказчиком закупочной документации составлены с нарушениями действующего законодательства.

Пунктом 5 части II Информационной карты установлено:

*Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 3 499 978 (Три миллиона четыреста девяносто девять тысяч девятьсот семьдесят восемь) руб. 34 коп., кроме того НДС в размере 20 %: 699 995 (Шестьсот девяносто девять тысяч девятьсот девяносто пять) руб. 67 коп.,*

*Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) с учетом НДС составляет: 4 199 974 (Четыре миллиона сто девяносто девять тысяч девятьсот семьдесят четыре) руб. 01 коп.*

*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 случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная*

*таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС.*

*Оценка ценовых предложений участников закупочной процедуры осуществляется по приведенной цене заявки (без НДС) к приведенной начальной (максимальной) цене договора (без НДС) в случаях, если предмет закупки предусматривает возврат НДС Заказчику, либо подачи заявки хотя бы одним из Участников, не являющимся плательщиком НДС.*

Так же в Приложении 1 к части II Информационной карты определены Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Порядок оценки по критерию «Цена Договора» установлен следующим образом:

*«В случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС.*

*Оценка ценовых предложений участников закупочной процедуры осуществляется по приведенной цене заявки (без НДС) к приведенной начальной (максимальной) цене договора (без НДС) в случаях, если предмет закупки предусматривает возврат НДС Заказчику, либо подачи заявки хотя бы одним из Участников, не являющимся плательщиком НДС.»*

Между тем, условия оценки заявок по Закону N 223-ФЗ не могут зависеть от режима налогообложения участника.

Федеральный закон "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, *при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений (ч. 3 ст. 2 Закона о закупках).*

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, *Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен*

*содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупка положения. Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).*

Согласно пунктам 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации с закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования 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.

Кроме того, 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 оценки заявок участников закупочной процедуры, применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета (с учетом) НДС.

Данной позиции придерживается Арбитражный суд г. Москвы, которым было рассмотрено дело о признании недействительными решения и предписания от 20.02.2021 г. по делу № 077/07/00-2798/2021, принятыми УФАС по г. Москве. Позицию Арбитражного суда поддержал Девятый Арбитражный Апелляционный суд (Постановление 9ААС от 23 августа 2021 г. N 09АП-45560/2021).

Судом было указано, в том числе на следующее:

*«... следует отметить, что при оценке ценовых предложений участников закупочной процедуры по стоимости без НДС лица, применяющего упрощенную систему налогообложения, будут поставлены в заведомо невыгодные условия закупки поскольку, в отличие от лиц, применяющих общую систему налогообложения, будут обязаны уплатить налог на доходы (ст.ст. 346.11 и 346.14 Налогового кодекс Российской*

*Федерации (далее - НК РФ) в размере 6 % от суммы полученного дохода (ч.1 ст. 346.20 НК РФ).*

*Таким образом, чистая прибыль лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, будет изначально ниже, нежели у лиц, находящихся на общей системе налогообложения, что ставит их в заведомо невыгодное положение в рамках рассматриваемой закупочной процедуры и способствует их отказу от участия закупочной в процедуре лишь на основании применения ими упрощенной системы налогообложения. Увеличение же такими лицами своих ценовых предложений при подаче заявок (для исключения последующего исполнения договора в убыток собственным интересам) исключит возможность их победы в закупочной процедуре ввиду более привлекательного ценового предложения, сделанного лицом применяющим общую систему налогообложения».*

*Кроме того, согласно письму ФАС России от 22.08.2018 N 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.*

*Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.*

*При этом в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС.*

*Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.*

*Данная позиция подтверждается решением Московского УФАС России по делу №077/07/00-22090/2021 от 16.12.2021.*

*Установленный в закупочной документации порядок выбора победителя среди заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, создает преимущественные условия для участников, являющихся плательщиками НДС по сравнению с участниками, применяющими УСН, что противоречит требованиям Закона о закупках и влечет за собой необоснованное ограничение участников закупки. Оценка ценовых предложений должна осуществляться исключительно в том виде, в котором*

ценовые предложения поданы участниками, и за какую итоговую цену участник готов поставить товары (выполнить работы, оказать услуги).

В настоящем случае, установленный порядок сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису путем добавления суммы НДС из цен предлагаемых участниками Закупки, не отвечает требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В связи с изложенным, 31.05.2022 года Обществом был направлен запрос Заказчику о предоставлении ответов на следующие вопросы:

*«7. Была ли допущена техническая ошибка в п. 5 части II Информационной карты и Приложении 1 к части II Информационной карты в части применения единого базиса оценки цены предложений участников?»*

*8. В случае положительного ответа на первый вопрос, будут ли внесены изменения в п. 5 части II Информационной карты и Приложение 1 к части II Информационной карты?»*

*9. В случае отрицательного ответа на первый вопрос просим разъяснить в соответствии с какими нормативно-правовыми актами Заказчиком установлен порядок оценки цен предложений участников путем применения единого базиса оценки?»*

03.06.2022 года поступили разъяснения на запрос, содержащие следующее:

*В пп. 5 ч. II Информационная карта, 1 Приложения 1 ч. II Информационная карта Документации о закупке, в описании порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке ошибки нет.*

*Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – далее Закон о закупках), в соответствии с ч. 2 ст. 1, определяют общие принципы и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности, которыми должны руководствоваться заказчики.*

*Порядок подготовки и проведения процедур закупок устанавливается заказчиками/организаторами самостоятельно путем принятия положения о закупке.*

*В Документации о закупке установлен порядок оценки по ценовому критерию, утвержденный закупочной комиссией, в соответствии с Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положением о закупке), утвержденным решением Совета Директоров ПАО «МРСК Северного Кавказа» (протокол от 25.12.2018 г. № 363), Приложением 2 «Типовые требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок». В пп. 5 ч. II Информационная карта, 1 Приложения 1 ч. II*

*Информационная карта Документации о закупке определено: оценка ценовых предложений участников закупочной процедуры осуществляется по приведенной цене заявки (без НДС) к приведенной начальной (максимальной) цене договора (без НДС) в случаях, если предмет закупки предусматривает возврат НДС Заказчику, либо подачи заявки хотя бы одним из Участников, не являющимся плательщиком НДС.*

*В соответствии с п. 5.5.3. ч.1 Общие условия проведения закупки Документации о закупке, 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.*

*Согласно п. 6.1.1 ч.1 Общие условия проведения закупки Документации о закупке, Договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением о закупке и заявкой победителя такой закупки, с которым заключается договор с учетом результатов преддоговорных переговоров, в случае их проведения.*

*Таким образом, учитывая вышеизложенное, установленный порядок оценки по ценовому критерию, не нарушает требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ), иные нормативные правовые акты Российской Федерации, регулирующие закупочную деятельность отдельных видов юридических лиц, поскольку не создает преимущественные условия для участников, являющихся плательщиками НДС по сравнению с участниками, применяющими УСН и не ограничивает конкуренцию.»*

С вышеуказанными разъяснениями Общество не согласно, что послужило основанием для обращения с настоящей жалобой.

В подтверждение законности и обоснованности позиции Общества считаем необходимым сослаться на п. 33 Обзора судебной практики ВС РФ №3 (2021) (утв. Президиумом ВС РФ 10 ноября 2021 г.). Так, указывая на недопустимость включения в документацию о закупке порядка оценки заявок правил сравнения ценовых предложений участников в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения, Суд, в частности, указал на необходимость соблюдения заказчиками принципа равноправия участников. При этом этот принцип предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Кроме этого, по мнению ВС РФ, *применение указанного положения документации приводит к увеличению цены, предложенной участником закупки, применяющим УСН, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это ставит участника в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими ОСН, 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.

Также Суд подчеркнул, что ***увеличение предложенной цены договора на сумму НДС для целей сравнения заявок участников лишено законных оснований***, поскольку участник, применяющий УСН, не может быть понужден к увеличению предложенной им цены по требованию заказчика. Иное противоречило бы нормам законодательства о налогах и сборах.

Подводя итог вышеизложенного, следует отметить, что Заказчиком при формировании закупочной документации были допущены нарушения действующего законодательства, указанные в настоящей жалобе, выразившиеся в установлении порядка сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису, не отвечающего требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Документацией установлена дата и время окончания срока подачи заявок, а именно 10:30 по московскому времени «06» июня 2022г.

ООО «АктивПроект» направляет данную жалобу в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок.

Согласно ч.10 ст.3 223-ФЗ, *любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:*

1) *осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;*



Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, *Действия (бездействие) организатора торгов, могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы, которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.*

Обращаем внимание, что ООО «АктивПроект» намерено подать заявку на участие в закупке, в том числе, чтобы исключить вероятность отказа в рассмотрении жалобы/либо отмены решения принятого по жалобе в связи со сложившейся практикой рассмотрения дел по отмене решений УФАС ввиду того, что решения УФАС приняты по жалобе лица, не имевшего права обжаловать документацию, поскольку не являлись участниками закупочной процедуры (решение Арбитражного суда г. Москвы от 22.11.2017 года по делу №А40-127550/2016).

В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 29.12.2015г. № ИА/76070/15:

Контрольному органу в сфере закупок необходимо при получении жалобы учитывать в том числе указанные положения Гражданского кодекса Российской Федерации.

Пунктом 2.14 Регламента установлено, что датой поступления жалобы является дата ее регистрации в контрольном органе в порядке, установленном инструкцией по делопроизводству.

Вместе с тем понятия «подача жалобы» и «поступление жалобы в контрольный орган» не идентичны, в связи с чем если жалоба подана в орган связи до окончания срока подачи заявок, то такая жалоба считается поданной в срок и подлежит принятию к рассмотрению.

Следовательно, настоящая жалоба подана до истечения установленного Документацией срока окончания подачи заявок и должна быть рассмотрена антимонопольным органом по существу.

В соответствии с ч.14 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

«Антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 настоящей статьи».

Руководствуясь письмом ФАС России №ИА/27895/20 от 03.04.2020г. просим провести заседании комиссии антимонопольного органа дистанционно посредством интернет-видеоконференции с использованием одного из указанных способов:

1. плагина VideoMost ActiveX control;
2. плагина VideoMost plugin;
3. посредством skype: общедоступный логин Skype live Общества:

на основании изложенного, просим антимонопольный орган:

1. Признать жалобу ООО «АктивПроект» обоснованной;
2. Обязать Заказчика устранить существенные нарушения действующего законодательства РФ, путем внесения изменений в закупочную документацию.

**Приложение:**

1. Извещение о проведении закупки № 32211401668 (в редакции от 30.05.2022г.);
2. Документация о закупке;
3. Извещение заказчика;
4. Техническое задание;
5. Запрос;
6. Ответ на запрос;
7. Приказ, протокол о назначении директора ООО «АктивПроект»;
8. Свидетельство о государственной регистрации ООО «АктивПроект».