

## Индивидуальный предприниматель

127282, г. Москва, Заревый проезд, дом 1, кор. 1, кв. 148,  
ОГРИП 304770000062754

б/н от 21 сентября 2021 года

В УФАС по г. Москве

Заявитель: ИП

Телефон: (факс отсутствует), E-mail:

Жалоба на действия заказчика.

**Заказчик № 1** (Организатор закупки):

АО «РХК», 115184, Россия, Москва, Средний Овчинниковский переулок, д. 4, стр.1.

Почтовый адрес: 115230, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 46.

Контактное лицо:

Факс: отсутствует. E-mail:

Контактное лицо: , E-mail:

**Заказчик № 2:**

АО «УК ИП «Нижние Котлы», 115230, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 46.

Контактное лицо: , E-mail:

**Закупка № 32110636622.**

Способ определения исполнителя: Открытый запрос предложений в электронной форме.

Наименование (адрес) электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет": РТС-тендер (www.rts-tender.ru).

Наименование объекта закупки: «Право заключения договоров на оказание услуг профессиональной уборки – клининговые услуги».

Дата начала срока подачи заявок: 13.09.2021.

Дата и время окончания подачи заявок: 23.09.2021 в 11:00.

Дата подведения итогов: 06.10.2021.

Начальная (максимальная) цена договора: 19 797 263,68 руб.

### Обжалуемые действия заказчика.

Нарушение статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках).

#### Довод жалобы № 1.

Согласно ст.3 Закона о закупках заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако, вопреки требованиям Закона о закупках, Заказчик в закупочной документации установил следующие **незаконные условия, ограничивающее конкуренцию**:

«В связи с тем, что в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса РФ заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (работ, услуг), **единый базис сравнения** ценовых предложений: **без учета НДС**.

Приведение ценовых предложений участников закупки к единому базису осуществляется **путем вычета суммы НДС** из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС».

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 налоговому базису, создает неравные стартовые закупочные условия, **ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения.**

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.**

По сути, **Заказчик,** устанавливая названное требование в документации, **стремится получить собственную налоговую выгоду** за счет последующего получения вычета, **уменьшив собственную налогооблагаемую базу.**

Вместе с тем, преследование названной цели Заказчиком в целях минимизации налогового бремени **не должно порождать негативные последствия для участников конкурентной процедуры.**

Кроме этого, 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 др. 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), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

Однако, в документации закупки установлено два значения НМЦД:

- 19 797 263 руб. 68 коп., включая НДС;
- 16 497 719 руб. 73 коп., без учета НДС.

Дополнительно по данному вопросу прикрепляем Определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 (Дело № 307-ЭС20-21065), согласно которому спорное положение закупочной документации фактически приводит 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.

#### Довод жалобы № 2.

В адрес Заказчика поступил следующий запрос разъяснений:

Вопрос 3: «Можно ли подавать коллективную заявку?».

Вопрос 4: «В случае подачи коллективной заявки будут ли суммироваться значения участников коллективного соглашения по не стоимостным критериям?».

На данный запрос разъяснений Заказчик 16.09.2021 опубликовал следующие ответы:

Ответ 3: «Да, можно. При этом лидер коллективного участника будет расцениваться как участник закупки, все остальные члены коллективного участника – как привлекаемые участником закупки соисполнители.

Ответ 4: «В соответствии с шагом 1 п. 2.6.2.3.1 Раздела 2 Приложения 10 ЕОСЗ и п. 4.2.2.1. Раздела 4 Части 1 Тома 1 Закупочной документации оценивается опыт только участника закупки (опыт привлекаемых участником закупки для исполнения договора иных юридических или физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, не учитывается).

Считаем такую позицию Заказчика незаконной, ограничивающей конкуренцию, так как Закон о закупках по иному определяет «Участника закупки», а именно:

Статья 3 Закона о закупках:

5. Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки.

Таким образом, Заказчик обнуляет сам смысл ч.5 ст.3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, просим:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной.
2. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

Приложение:

Копия паспорта

Свидетельство ОГРИП ИП

Определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021  
(Дело № 307-ЭС20-21065).

Подпись: