

Исх № 22/23 от 22.09.2023г.

Вх № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Управление Федеральной антимонопольной службы  
по городу Москве  
107078, г. Москва,  
Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1,  
e-mail: to77@fas.gov.ru.

### Жалоба на действия заказчика

**1. Заказчик:**

АО «Системный оператор Единой энергетической системы». Адрес: 109074, г. Москва, Китайгородский проезд, д 7, стр.3, тел. +7(495)627-94-13, ntk@so-ups.ru.

**2. Заявитель:**

Инициалы \_\_\_\_\_, адрес: \_\_\_\_\_,  
г. д. /о, оф. 5, тел. 8-914-313-08-78, адрес электронной

**3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:**

www.zakupki.gov.ru.

**4. Номер извещения:**

32312710028.

**5. Дата опубликования извещения о проведении закупки - 28.08.2023.**

**6. Дата опубликования протокола подведения итогов конкурса - 20.09.2023.**

**7. Наименование закупки:**

Право заключения договора оказания услуг по уборке зданий и территорий земельных участков АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, д. 38, г. Хабаровск, ул. Дзержинского, д. 47, г. Хабаровск, пер. Сормовский, д. 3а, а также прилегающих территорий к зданиям АО «СО ЕЭС», расположенным по адресам: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, д. 38, г. Хабаровск, ул. Дзержинского, д. 47.

**8. Обжалуемые действия:**

осуществление закупки с нарушением требований Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

**9. Доводы жалобы:**

20 Сентября 2023 г. Центральной закупочной комиссией АО «СО ЕЭС», был опубликован Протокол подведения итогов конкурса № 2840250 (в ЕИС № 32312710028), участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Оценка заявок производится в соответствии со следующим критериями (п.3.2.1.1 Конкурсной документации):

- Цена Договора
- Квалификация Участника конкурса, в том числе:
- Опыт оказания аналогичных Услуг

- Деловая репутация.

При проведении конкурса Заказчиком установлена начальная (максимальная) цена договора 24 924 559 (Двадцать четыре миллиона девятьсот двадцать четыре тысячи пятьсот пятьдесят девять) рублей 68 копеек с учетом НДС (20 %).

Оценка по критерию 1 «Цена Договора» осуществляется без учета НДС (20%) по формуле:

$$K_{ci} = \frac{N_{min}}{N_i} * B_{max}$$

где:

$K_{ci}$  – балльная оценка ценового предложения для  $i$ -го Участника;

$N_i$  – цена предложения  $i$ -го Участника;

$N_{min}$  – лучшая (минимальная) цена среди всех предложений;  $B_{max}$  – максимальный балл (равен 5).

В связи с тем, что в соответствии со ст. 171 Налогового кодекса Российской Федерации Заказчик имеет право применить налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров (и (или) работ, и(или) услуг), единый базис сравнения ценовых предложений: без учета НДС.

Приведение ценовых предложений Участников конкурса к единому базису осуществляется путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых Участниками конкурса, являющимися плательщиками НДС.

На основании части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с пунктами 5 и 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о 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 либо без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в конкурсной документации о закупке начальной (максимальной) цены договора к обязанностям заказчика относится установление одного значения такой цены для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения, и указание на то, содержит или нет установленная цена НДС.

**Установление порядка оценки заявок путем приведения цен к единому базису является неправомерным в силу следующего:**

**1) Закон о закупках и Положение о закупках Заказчика не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участников без учета НДС.**

Оценка ценовых предложений участников закупки без учета НДС могла бы иметь место в том случае, если бы в документации была указана одна начальная (максимальная) цена договора, которая не включала бы НДС, поскольку в этом случае участники, были бы поставлены в одинаковое положение при формировании своих ценовых предложений и не должны были бы занижать свои предложения с целью получения возможности победить в закупочной процедуре и впоследствии исполнять условия договора в ущерб и убыток собственным интересам и возможностям.

**2) Поскольку в конкурсной документации установлена начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС, следовательно, она распространяется на всех участников конкурса независимо от применяемой системы налогообложения.**

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки. В свою очередь, приведение заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать свои предложения.

**3) Действия заказчика привели к созданию преимущественных условий путем завышения баллов участникам на общей системе налогообложения по сравнению с участниками закупки, применяющими упрощенную систему налогообложения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.**

Если при оценке участников, являющихся плательщиками НДС, размер НДС будет вычитаться из их ценовых предложений, это будет фактически предоставлять им преимущество над лицами, не являющимися плательщиками указанного налога, так как последним, чтобы быть конкурентноспособными придется снижать свое предложение как минимум на размер НДС. Вместе с тем для лиц, не являющихся плательщиками НДС, в любом случае установлена своя система налогообложения и предусмотренное законодательством право на освобождение от уплаты соответствующего налога, которого фактически лишает Заказчик путем установления такого порядка оценки. Ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающим 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. Установление в Положении о закупках такого права не может свидетельствовать о правомерности проведения оспариваемой закупки, в том числе в связи с тем, что указанная норма предоставляет Заказчику право на установление соответствующих положений, но не предписывает соответствующую обязанность.

**4) Приводя ценовые предложения участников к единому базису, Заказчик, в случае если участник является плательщиком НДС, фактически осуществляет оценку цены договора, по которой договор не будет заключен.**

В результате применения, противоречащего Закону о закупках, порядка оценки по критерию «Цена», победителем признано лицо, (участник № 6) предложившее цену выше в сравнении с ценой, предложенной заявителем (участник № 12).

Победителем (участник № 6) предложена цена – 23 100 000,00 руб., с НДС. Заказчиком из указанной цены произведен вычет НДС в размере 20% и расчет произведен по цене 19 250 000,00 руб. Оценка с учетом весового коэффициента составила 2,774.

**Считаю, что оценка участника № 6 должна быть произведена по предложенной им цене в размере 23 100 000,00 руб. без вычета НДС. Значение оценки по критерию «Цена» - 2,312.**

**Итоговое значение заявки № 6 составляет, в таком случае, 4,261, что является меньшим показателем, чем у Заявителя – 4,464.**

Дополнительно прошу Вас обратить внимание на решение по аналогичному делу №077/07/00-7672/2022 на действия АО «СО ЕЭС», в котором Московский УФАС поддержал доводы, изложенные в настоящей жалобе, однако Заказчик выводов для себя не сделал и изменения в Документацию и порядок оценки заявок не внес (прилагаю данное решение).

**На основании изложенного прошу:**

1. Приостановить заключение договора по итогам конкурса.
2. Признать жалобу обоснованной.
3. Признать в действиях Заказчика наличие нарушения п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
4. Обязать Заказчика произвести оценку заявок Участников в соответствии с требованиями действующего законодательства.