

5

Управление ФАС по г. Москве

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Заявитель: Индивидуальный предприниматель

Заказчик: ООО «Авиакомпания «Победа»

Московское УФАС  
Рег. номер 72402/21  
зарегистрирован 23.08.2021



## ЖАЛОБА

на положения закупочной документации по закупке № 32110555701 (ЕИС)

13.08.2021 ООО «Авиакомпания «Победа» на официальном сайте закупок (<http://zakupki.gov.ru>) опубликовало извещение № 32110555701 и документацию о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по размещению экипажей ООО «Авиакомпания «Победа» в гостинице г. Саратов (далее – Конкурсный отбор, закупка).

Согласно извещению и документации закупка проводится на электронной торговой площадке ОТС-tender (АО «ОТС») в сети «Интернет» по адресу: <https://ots.ru/>, извещение и документация опубликованы на ЕИС, номер извещения о закупке - 32110555701.

Закупка регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Срок окончания подачи заявок: 24.08.2021 в 09:00 (МСК)

Изучив размещенную заказчиком на ЕИС документацию заявитель полагает, что закупка проводится с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) (п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

**1. Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках установлена НМЦ с НДС и без НДС**

Согласно пунктам 5, 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 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.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 разъяснила, что закупочная документация должна содержать одно значение начальной (максимальной) цены договора с указанием НДС или без НДС.

Между тем, закупочная документация по оспариваемой закупке содержит несколько значений НМЦ – с НДС и без НДС, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

## **2. Заказчиком в нарушение Закона о закупках в документации установлена оценка ценовых предложений участников зависимости от применяемой ими системы налогообложения**

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, 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.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 разъяснила, что заказчики при оценке ценовых предложений участников не вправе применять различные подходы сопоставления заявок в зависимости от применяемой ими системы налогообложения и вычитать из ценовых предложений НДС.

Между тем, согласно Приложению 9 «Порядок оценки и сопоставления заявок участников» к Общим сведениям о конкурентном отборе предусмотрен стоимостной критерий оценки «Суммарная стоимость услуги по размещению одного экипажа», в рамках которого оценивается стоимость ценового предложения участника без НДС.

Указанный подход к оценке заявок, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, ставит в неравное положение участников, применяющих упрощенную систему налогообложения и общую.

В данном случае сравнение ценовых предложений без учета НДС приводит к постановке участников, применяющих общую систему налогообложения в неравное положение с участниками, применяющими другие налоговые режимы, отдавая преимущество тем, кто работает с НДС.

В силу действия принципа равноправия (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) имущественный интерес заказчика не может быть удовлетворен за счет применения правил сравнения ценовых предложений без учета НДС, ставящих участников, применяющих упрощенную систему налогообложения в заведомо невыгодное положение.

## **3. Требования заказчика, изложенные в ТЗ носят избыточный и противоречивый характер.**

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках закупочная документация должна содержать требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам,

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Между тем, требования, установленные в Приложении 2 «Техническое задание» к документации открытого конкурентного отбора, носят противоречивый характер и не содержат обоснования необходимости использования иных требований, не предусмотренных государственными правилами.

Так, например, в соответствии с п. 2.2.7 ТЗ установлено следующее требование к гостинице: «В здании не менее двух этажей, категория гостиницы не ниже трех звезд».

При этом, в п. 2.3.7 ТЗ указано, что «Номера, предоставляемые для размещения экипажей ООО «Авиакомпания «Победа», должны располагаться вдали от лифтов и источников другого производственного, бытового и общественного шума, по возможности, не ниже 3 и не выше 7 этажей (зона доступности лестниц пожарных машин), недалеко от пожарных выходов».

В этой связи не понятно, как гостиница, которая имеет два этажа (как указано в п. 2.2.7) может разместить экипаж в номерах не ниже 3 и не выше 7 этажей (п. 2.3.7).

Кроме того, некоторые требования носят абстрактный и не измеряемый характер.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчика обязаны руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Так, в п.2.1 ТЗ содержится следующее требование: «Гостиница должна иметь звёздность не менее 3 звезд, размещаться в безопасном, цивилизованном районе, отдаленностью от аэропорта г. Киров не более 25 км, обеспечивать физическую и материальную безопасность при проживании».

Что такое «цивилизованный район» и как будет определяться его безопасность? В действующем законодательстве не определены понятия «цивилизованный район» и «безопасный район». Такие понятия отсутствуют и в закупочной документации, равно как и критерии определения безопасности и цивилизованности района.

Применение указанных категорий может привести к необоснованному отказу в участии в закупке.

В соответствии с п. 2.1. ТЗ гостиница должна быть не менее 3 звезд, при этом в пунктах 2.2, 2.3 и 2.4 и установлены требования к гостиницам, которые явно выше категорий гостиниц «три звезды», требования к которым предусмотрены Постановлением Правительства РФ от 18 ноября 2020 г. № 1860 «Об утверждении Положения о классификации гостиниц». В частности, в указанном постановлении отсутствуют требования к гостинице категории «три звезды», предусмотренные пунктами 2.2.1, 2.2.2, 2.2.10 (в части выбора вариантов питания), 2.3.6 (в части наличия двери с глазком, бутилированной питьевой воды, прикроватного коврика, щетки для унитаза (в футляре), а также требования п. 2.4.6 и 2.4.9)

При этом, в закупочной документации не указаны обоснования предъявления требований, не предусмотренных государственными стандартами, как того требует п. п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

#### **4. Заказчиков в документации установлен ненадлежащий порядок оценки заявок**

В приложении № 9 к документации предусмотрен критерий оценки «Сведения о рейтинге гостиницы на сайте [www.booking.com](http://www.booking.com)».

Между тем, указанный рейтинг не является обязательным для гостиниц в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 ноября 2020 г. № 1853 г. Москва «Об утверждении Правил предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации».

Кроме того, помимо указанного рейтинга существуют и другие, например, рейтинг «tophotels.ru».

Не понятно почему Заказчик выбрал применение именно этого рейтинга и как он отражает выбор наилучшего предложения.

#### **5. Заказчиком ненадлежащим образом в закупочной документации установлены требования к участникам закупки**

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены требования к участникам закупки, а также составу заявки на участие в закупке (п. 2).

В Разделе 2 Приложения 3 «Требования к содержанию заявки и порядок проведения открытого конкурентного отбора» к Общим сведениям о отборе установлены требования к участникам закупки.

В частности в п. 2.1.1.2 раздела 2 Приложения 3 установлено требование о соответствии участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки. Ссылка к указанному пункту содержит следующую информацию: Имеется в виду наличие у участника закупки соответствующих лицензий, сертификатов, допусков от саморегулируемых организаций, сублицензионного договора с правообладателем ПО и т.п.

В данном случае в документации установлено требование общего характера, не конкретизированное для участников конкретной закупки, что препятствует подаче заявок, так как не понятно предъявляются ли заказчиком в рамках данной закупки требования о наличии документов, предусмотренных данной нормой, или нет.

В п. 2.1.1.13 раздела 2 Приложения 3 предусмотрено, что дополнительные требования к участникам закупок по правоспособности и квалификации устанавливаются в документации о закупке, в том числе при установлении Правительством Российской Федерации особенностей участия в закупке субъектов малого и среднего предпринимательства.

Между тем, требования к участникам закупки установлены только в этом разделе документации. В этой связи участники лишены возможности понять установлены ли какие-то дополнительные требования или нет.

В указанных случаях требования к участникам закупки являются необоснованными и неоднозначно трактуемыми, а также не соответствующими действительным потребностям заказчика.

Пунктом 2.1.1.12 раздела 2 Приложения 3 установлено требование о не привлечение участника закупки - юридического лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьёй 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке.

Указанное требование является избыточным, так как, во-первых, ставит в неравное положение юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а, во-вторых, установлено не в целях обеспечения эффективного удовлетворения потребности заказчика, под которыми, согласно правовой позиции ВС РФ понимаются обстоятельства, связанные с качественным и своевременным выполнением работ (услуг).

Указанное требование ставит под сомнение законность проведения процедуры закупки и, соответственно, может повлечь оспаривание закупки, что подтверждает заинтересованность заявителя в оспаривании данного требования закупочной документации.

#### **6. Заказчиком в документации неадекватным образом установлены требования к составу заявки коллективных участников**

В соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В пп. «б» п. 2.2.5.4 раздела 2 Приложения 3 «Требования к содержанию заявки участника запроса предложений и порядок проведения запроса предложений» к Общим сведениям о запросе предложений предусмотрено что заявка коллективного участника должна содержать:

«б) документы и сведения в соответствии с п. 7.5.5.1 – 7.5.5.3 от каждого члена коллективной заявки. При этом документы и сведения, указанные в соответствии с перечислением: а), н), о) 7.5.5.1; а), е), ж) 7.5.5.2; а), д), е) 7.5.5.3, предоставляются от коллективного участника в целом».

Однако, Приложение 3 «Требования к содержанию заявки участника запроса предложений и порядок проведения запроса предложений» не содержит п. 7.5.5.1 – 7.5.5.3. Указанное приложение заканчивается на п. 2.3.5.4.

В этой связи не понятно, какие документы должны представить коллективные участники.

Следовательно, указанное не соответствует требованиям п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

**На основании вышеизложенного, прошу:**

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим требования Закона о закупках.
3. Обязать Заказчика внести изменения в закупочную документацию.