

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1457/2021

Резолютивная часть решения оглашена «13» августа 2021 г.г. Кемерово  
Решение в полном объеме изготовлено «18» августа 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя  
председателя Комиссии: <...>– заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;  
<...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;  
<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии представителя Заказчика по доверенности: <...>,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Изумруд» (197227, г. Санкт-Петербург, пр. Комендантский, д. 4А, оф. 625; ИНН: 7814668537 (далее – ООО «Изумруд», Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3-1457/2021,

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Изумруд» (далее – ООО «Изумруд», Заявитель) (вх. от 04.08.2021 № 5487э) на действия заказчика – Общество с ограниченной ответственностью «ЭнергоПаритет» (далее – ООО «ЭнергоПаритет», Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме (по результатам конкурентного предварительного отбора) на право заключения договора на выборочный ремонт зданий (сооружений) подстанции ПС 35/6 кВ № 7, извещение о проведении которого было опубликовано 27.07.2021 под № 32110503926 в единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://zakupki.gov.ru> (далее также – Закупка).

По мнению ООО «Изумруд», ООО «ЭнергоПаритет» неправомерно применило методику (условия) сравнения предложений участников закупки по ценовому критерию, применяющих разные систему налогообложения, тем самым нарушив требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Уведомлением от 06.08.2021 № 03/7724 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1457/2021 было назначено на 13.08.2021. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заявителя и Заказчика.

Комиссия в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1457/2021 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее:

ООО «ЭнергоПаритет» оказывает услуги по передаче электрической энергии и относится к организациям, указанным в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупке не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить Положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационной открытости закупки;
- равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на

сокращение издержек заказчика;

- отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Часть 6 ст. 3 Закона о закупках предусматривает, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В соответствии с п. п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках 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, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно п. п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Таким образом, принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. При определении начальной (максимальной) пены договора в конкурентной закупке к обязанностям заказчика относится, в том числе установление одного значения цены договора (цены лота) для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения, и указание на то, содержит или нет установленная цена НДС. Установленные правила оценки предложений должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

Приказом коммерческого директора ООО «ЭнергоПаритет» от 27.07.2021 утверждена Закупочная документация для проведения запроса цен в электронной форме по результатам конкурентного предварительного отбора на право заключения договора подряда на выполнение работ по выборочному ремонту зданий (сооружений) подстанции ПС 35/6 кВ № 7 (далее – Закупочная документация).

27.07.2021 ООО «ЭнергоПаритет» в единой информационной системе в сфере

закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://zakupki.gov.ru> было размещено извещение № 32110503926. Наименование закупки: выборочный ремонт зданий (сооружений) подстанции ПС 35/6 кВ № 7.

Способ закупки: Запрос цен в электронной форме по результатам конкурентного предварительного отбора.

Запрос цен в электронной форме (по результатам конкурентного предварительного отбора) на право заключения договора подряда на выполнение работ по выборочному ремонту зданий (сооружений) подстанции ПС 35/6 кВ № 7 проводился для нужд ООО «ЭнергоПаритет» в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «ЭнергоПаритет» (в редакции от 15.07.2021).

На основании п. 2 извещения о закупке начальная (максимальная) цена договора составляет:

- 4 333 333 (четыре миллиона триста тридцать три тысячи триста тридцать три) руб. 33 коп. – цена без НДС.

- 866 666 (восемьсот шестьдесят шесть тысяч шестьсот шестьдесят шесть) руб. 67 коп. – сумма НДС 20%.

- 5 200 000 (пять миллионов двести тысяч рублей) руб. 00 коп. – цена договора с НДС.

В соответствии с п. 8.2. Закупочной документации, в случае, если Участник не является плательщиком НДС, цена, предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без НДС. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС. Оценочная стоимость принимается только для целей оценки заявок на участие в процедуре закупки и не оказывает влияние на цену заключаемого договора.

Регулирование порядка выбора победителя закупочной процедуры, а также положений ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, предполагает возможность осуществления такого выбора наиболее приемлемым для заказчика способом с учетом особенностей осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности, характеристик закупаемых товаров, работ, услуг и, соответственно, не исключает право последнего предусмотреть особенности порядка оценки и сопоставления заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, в части оценки и сопоставления ценовых предложений таких участников, при условии соблюдения требований законодательства Российской Федерации, в частности, антимонопольного, что следует из положений ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно Письму ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 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.

Следовательно, при сопоставлении и оценке заявок при проведении закупки

Заказчик вправе определить в положении и установить в документации правила применения налогового вычета НДС в отношении приобретаемой продукции. В качестве единого базиса сравнения ценовых предложений могут использоваться цены предложений участников без учета НДС.

Все выше сказанное справедливо при закреплении такого подхода в Положении о закупках юридического лица.

В соответствии с п. 7 ст. 8 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ЭнергоПаритет», утвержденного внеочередным собранием участников ООО «ЭнергоПаритет» от 15.07.2021, если Участник закупки является налогоплательщиком по упрощенной системе налогообложения (УСН), то цена, предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без налога на добавленную стоимость (НДС).

Таким образом, довод жалобы ООО «Изумруд», о том, что закупочная документация содержит различные правила сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от применяемых им систем налогообложения, не соответствует фактическим обстоятельствам, поскольку из закупочной документации прямо следует, что для всех участников закупки действует единый порядок сопоставления ценовых предложений.

Пункт 8.2. Закупочной документации ООО «ЭнергоПаритет» соответствует требованиям ст. 4 Закона о закупках, предусматривая равные условия для оценки ценовых предложений участников, применяющих разные режимы налогообложения и не нарушает прав участников закупки.

Ссылка ООО «Изумруд» на «Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) и Определение коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 является несостоятельной ввиду того, что в приведенной практике описывались критерии оценки заявок отличные от рассматриваемого в настоящей жалобе критерия оценки заявок, указанного в п. 8.2. закупочной документации ООО «ЭнергоПаритет».

Таким образом, доводы ООО «Изумруд» о несоблюдении ООО «ЭнергоПаритет» требований п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках при описании предмета закупки являются необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 18.1 и 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Изумруд» на действия ООО «ЭнергоПаритет» при проведении запроса предложений в электронной форме (по результатам конкурентного предварительного отбора) на право заключения договора на выборочный ремонт зданий (сооружений) подстанции ПС 35/6 кВ № 7, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, (извещение № 32110503926) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

.....  
Члены Комиссии: <...>  
<...>  
<...>  
<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.