

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-1579/2021

20 августа 2021 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

рассмотрев посредством ВКС обращение филиала Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге (вх. № 14249э от 09.08.2021 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Агрокомпания» (далее - ООО «Агрокомпания»), признанном победителем закупки (сообщение № 32110412634 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) и уклонившимся от заключения договора,

в присутствии <...>

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение филиала Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге (вх. № 14249э от 09.08.2021 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Агрокомпания» (422092, Россия, Татарстан Респ., Тюлячинский м.р-н, Узьякское с.п., Узьяк п., Южная ул., зд. 6, офис 1, ОГРН: 1121651001790, Дата присвоения ОГРН: 26.06.2012, ИНН: 1629005118, КПП: 161901001), признанном победителем закупки (сообщение № 32110412634 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ).

### **Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:**

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от заключения договора:

Общество с ограниченной ответственностью «Агрокомпания» (ООО «Агрокомпания»).

2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 422092;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Татарстан Респ., Тюлячинский м.р-н, Узьякское с.п., Узьяк п., Южная ул., зд. 6, офис 1.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 1629005118.

4. Дата подведения итогов закупки – 16.07.2021 г.

5. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – протокол проведения электронного аукциона № 2103424 от 16.07.2021.

6. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – Поставка трактора для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге;

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг – 28.30.23.110;

валюта договора – Российский рубль;

цена договора – 1 674 749 рублей 67 копеек.

**Филиал Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге сообщает следующее.**

24.06.2021 10:39 (мск) филиалом Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге (далее - Заказчик) в единой информационной системе на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на «Поставку трактора для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге».

По окончании срока подачи заявок (13.07.2021 05:00 мск) на участие в электронном аукционе представлены 3 заявки. Комиссия филиала проверила и рассмотрела заявки на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным Документацией об электронном аукционе и Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ФГП ВО ЖДТ России (далее - Положение о закупках), в отношении закупаемых товаров и приняла решение допустить к участию в электронном аукционе участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе с порядковыми номерами заявок 1, 2, 3 и признать их участниками электронного аукциона.

На основании результатов проведения электронного аукциона Победителем

такого аукциона электронной площадкой «РТС-тендер» было признано ООО «Агрокомпания».

19.07.2021 Заказчик разместил на электронной площадке «РТС-тендер» без своей подписи проект договора № 2021.114949.

В соответствии с п. 21.3 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе, в течение 5 (пяти) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки, Заказчик должен разместить в ЕИС и на электронной площадке с использованием ЕИС без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению об аукционе, Цены договора, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается договор.

Согласно п. 21.4 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в ЕИС проекта договора Победитель аукциона должен подписать усиленной электронной подписью указанный проект договора, разместить на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке либо разместить протокол разногласий.

21.07.2021 Победитель аукциона разместил на электронной площадке протокол разногласий с просьбой изменить цену договора с 1 674 749,67 руб. без НДС на 2 009 699,61 руб. без НДС.

21.07.2021 Заказчиком на электронной площадке был дан ответ на протокол разногласий о невозможности изменений цены договора по результатам проведения электронного аукциона.

В соответствии с п. 21.2 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе и пп. 9.1.2 Положения о закупках, договор по результатам аукциона в электронной форме (конкурентной закупки) должен быть заключен не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Регламентированный срок для подписания договора Победителем данного электронного аукциона - 05.08.2021 г.

По состоянию на 06.08.2021 г. в личном кабинете ЕИС Заказчика, а также в личном кабинете на электронной площадке «РТС-тендер» отсутствует информация о подписании Победителем электронного аукциона проекта договора, лицом, имеющим право действовать от имени такого Победителя, а также документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора.

Согласно п. 21.10 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе и пп. 5.2.4 Положения о закупках, в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается

уклонившимся от заключения договора.

**ООО «Агрокомпания» представило следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.**

24.06.2020 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и электронной торговой площадке [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru) опубликована информация о размещении заказа на поставку трактора для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге. Начальная (максимальная) цена договора 2 030 000 руб., в том числе НДС. Сумма без НДС 1 691 666,67 руб. Сопоставление ценовых предложений участников закупки должно осуществляться по цене без ставки НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене без ставки НДС (пункт 8 раздела II «Информационная карта электронного аукциона»).

ООО «Агрокомпания» направило заявку на участие в конкурсе, предложив к приобретению трактор Беларус 82.1 Д-243S2 с фронтальным погрузчиком.

Протоколом от 14.07.2021 первые части заявок всех трех участников признаны соответствующими аукционной документации. В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем закупки признано ООО «Агрокомпания» (протокол проведения электронного аукциона от 16.07.2021).

В силу части 10 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 44-ФЗ), и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации. Таким образом, в части регулирования правоотношений между заказчиком и участником электронного аукциона в данном случае применимы положения Закона № 44-ФЗ.

Согласно части 26 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ в течение одного рабочего дня после направления оператором электронной площадки информации, указанной в части 25 настоящей статьи, и вторых частей заявок участников закупки комиссия по осуществлению закупок на основании результатов оценки заявок на участие в такой закупке присваивает каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора.

В пункте 17 части I «Сведения о режиме и ставках налогообложения» второй части заявки на участие в электронном аукционе (форма 3) ООО «Агрокомпания» отражена информация о применении упрощенной системы налогообложения, а, следовательно, оно не является плательщиком НДС. ООО «Агрокомпания» предложило цену 2 009 699,61 руб. без НДС, что превышает начальную (максимальную) цену договора в 1 691 666,67 руб. без НДС. Однако при направлении этого ценового предложения программа электронной площадки «РТС-Тендер» произвольно уменьшила его на 20% до 1 674 749,67 руб. Это при том, что заказчику было известно, что заявитель применяет упрощенную систему налогообложения, а потому отображение ценового предложения участников аукциона за вычетом НДС является неправомерным. Второй участник - ООО

«Торговый дом МТЗ-Сибирь» - предложил более выгодную цену - 1 683 208 руб. без НДС. Тем самым, ООО «Агрокомпания» признано победителем аукциона некорректно, поскольку предложенная цена (2 009 699,61 руб.) не включала в себя НДС в размере 20%. Таким образом, заказчик пропустил заявку ООО «Агрокомпания» с нарушением требований, установленных действующим законодательством в сфере закупок и документацией об электронном аукционе.

19.07.2021 заявитель получил от заказчика проект договора. В тот же день заказчику в порядке части 28 статьи 3.4. Федерального закона № 223-ФЗ направлены замечания к проекту договора, предложено привести цену договора в соответствие с заявкой, указав сумму 2 009 699,61 руб. без НДС. Ответным письмом от 21.07.2021 № НОЗС-269 со ссылкой на пункт 9 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» заказчик сообщил о невозможности изменения цены договора.

ООО «Агрокомпания» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия, о чем свидетельствует представленная заказчику декларация о соответствии по форме 4. Рыночная закупочная цена трактора с навесным оборудованием составляет 1 950 000 руб. Тем самым, реализовав его заказчику за 1 674 749,67 руб., заявитель потерпит значительный убыток. Заключение договора на кабальных условиях будет означать злоупотребление правом со стороны заказчика в понимании статьи 10 ГК РФ.

Получив письмо от 21.07.2021, 22.07.2021 ООО «Агрокомпания» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском о признании недействительными результатов электронного аукциона № 32110412634, оформленных протоколом проведения электронного аукциона от 16.07.2021. Определением Арбитражного суда города Москвы от 12.08.2021 по делу А40-157445/2021 исковое заявление принято к производству, предварительное судебное заседание назначено на 24.09.2021 в 10 часов 35 минут.

Определением Верховного Суда РФ от 07.03.2017 № 301-КГ17-341 по делу № А79-2181/2016 установлено, что антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры. В постановлении Президиума ВАС РФ от 12.07.2006 № 1812/06 указано, что антимонопольный орган не вправе вмешиваться в отношения сторон, если они носят гражданско-правовой характер и могут быть разрешены по требованию одной из сторон в судебном порядке. Поскольку судебный акт по иску ООО «Агрокомпания» еще не вынесен, заявление заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков является преждевременным, а потому подлежит отклонению.

**Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

26.06.2021 г. филиалом Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге (далее - Заказчик) в единой информационной системе на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на «Поставку трактора для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге» (извещение № 32110412634 на сайте

www.zakupki.gov.ru).

Филиал Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ.

Согласно п. 8 раздела II «Информационная карта электронного аукциона» Документации об электронном аукционе, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 2 030 000 (Два миллиона тридцать тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% - 338 333 (Триста тридцать восемь тысяч триста тридцать три) рубля 33 копейки. Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене без ставки НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене без ставки НДС. Сумма без НДС 1 691 666 (Один миллион шестьсот девяносто одна тысяча шестьсот шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.

Срок предоставления заявок: с 24.06.2021 по 13.07.2021.

Срок рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе – с 14.07.2021 г. 05.00 (время московское) по 14.07.2021 г. 19:59 (время московское).

Дата и время проведения электронного аукциона - 15.07.2021 г. 09.00 (время московское) (днем проведения электронного аукциона является рабочий день, следующий за датой окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе. Время начала проведения такого аукциона устанавливается оператором электронной площадки в соответствии со временем часовой зоны, в которой расположен Заказчик).

Срок и место рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе – 16.07.2021 г. 09:00 (время московское) (Срок рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме не может превышать 5 (пять) дней с даты размещения на электронной площадке протокола проведения аукциона в электронной форме).

Место рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: 630004, г. Новосибирск, ул. Сибирская, д. 19

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 2103424, опубликованному 14.07.2021 г., 25.06.2021 г. ООО «Агрокомпания» подала заявку на участие в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона № 2103424 от 16.07.2021 г., на участие в закупке поданы три заявки, в том числе, от ООО «Агрокомпания». Согласно п. 14 данного протокола, ООО «Агрокомпания» признано победителем аукциона с ценовым предложением 1 674 749, 67 руб. без НДС. Согласно п. 15 данного протокола, на основании результатов проведения электронного аукциона договор заключается с участником – ООО «Агрокомпания» на сумму 1 674 749, 67 руб. без учета НДС 20 %, который предложил наиболее низкую цену договора и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией об аукционе.

Согласно пояснениям заказчика, 19.07.2021 заказчик разместил на электронной

площадке «РТС-тендер» без своей подписи проект договора № 2021.114949.

В соответствии с п. 21.3 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе, в течение 5 (пяти) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки, Заказчик должен разместить в ЕИС и на электронной площадке с использованием ЕИС без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению об аукционе, Цены договора, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается договор.

Согласно п. 21.4 Раздела I «Общие положения» Документации об электронном аукционе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в ЕИС проекта договора Победитель аукциона должен подписать усиленной электронной подписью указанный проект договора, разместить на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке либо разместить протокол разногласий.

21.07.2021 Победитель аукциона разместил на электронной площадке протокол разногласий с просьбой изменить цену договора с 1 674 749,67 руб. без НДС на 2 009 699,61 руб. без НДС.

Согласно пояснениям ООО «Агрокомпания», в пункте 17 части I «Сведения о режиме и ставках налогообложения» второй части заявки на участие в электронном аукционе (форма 3) ООО «Агрокомпания» отражена информация о применении упрощенной системы налогообложения, а, следовательно, оно не является плательщиком НДС. ООО «Агрокомпания» предложило цену 2 009 699,61 руб. без НДС, что превышает начальную (максимальную) цену договора в 1 691 666,67 руб. без НДС. Однако при направлении этого ценового предложения программа электронной площадки «РТС-Тендер» произвольно уменьшила его на 20 % до 1 674 749,67 руб. Также ООО «Агрокомпания» был представлен скриншот с электронной торговой площадки «РТС-Тендер», согласно которому ценовое предложение ООО «Агрокомпания» с НДС и без НДС составляет одинаковую сумму – 1 674 749,67 руб., что согласно пояснениям ООО «Агрокомпания» является результатом некорректной работы электронной торговой площадки «РТС-Тендер». Доказательств, ни опровергающих, ни подтверждающих данный факт, Комиссии Новосибирского УФАС России не представлено, что свидетельствует о наличии сомнений в виновности участника.

Согласно пояснениям ООО «Агрокомпания», а также представленному письму, 15.07.2021 г. ООО «Агрокомпания» еще до рассмотрения вторых частей заявок, обнаружив ошибку в ценовом предложении, указанном на электронной торговой площадке «РТС-Тендер», обратилось к филиалу Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге о возможности отклонения их заявки.

19.07.2021 заказчик разместил на площадке проект договора. В тот же день заказчику в порядке части 28 статьи 3.4. Федерального закона № 223-ФЗ направлены замечания к проекту договора, предложено заключить договор на

сумму 2 009 699,61 руб. без НДС. Ответным письмом от 21.07.2021 № НОЗС-269 со ссылкой на пункт 9 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» заказчик сообщил о невозможности изменения цены договора.

Получив письмо от 21.07.2021, 22.07.2021 ООО «Агрокомпания» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском о признании недействительными результатов электронного аукциона № 32110412634, оформленных протоколом проведения электронного аукциона от 16.07.2021. Определением Арбитражного суда города Москвы от 12.08.2021 по делу А40-157445/2021 исковое заявление принято к производству, предварительное судебное заседание назначено на 24.09.2021 в 10 часов 35 минут.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона № 223-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Из положений главы 21 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) следует, что налог на добавленную стоимость представляет собой изъятие в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между суммами налога, полученного исходя из стоимости реализованных товаров (услуг), и суммами налога, уплаченного поставщику за данные товары (услуги).

Согласно пункту 1 статьи 143 НК РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются: организации, индивидуальные предприниматели, лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, определяемые в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле.

В соответствии с пунктом 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения признаются следующие операции:

1) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В целях настоящей главы передача права собственности на товары, результатов

выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

2) передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

3) выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления;

4) ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией.

В силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено настоящей статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 Кодекса, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения в них налога.

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4, 5 и 5.1 статьи 161 настоящего Кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Согласно статье 346.11 НК РФ индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

Следовательно, при определении в извещении 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. При этом, цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Применение порядка оценки ценового предложения участника закупки, допускающего уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

Указанная позиция подтверждается решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-6096/2019. Указанная позиция подтверждена Постановлением Восьмого Арбитражного апелляционного суда, Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа, Определением Верховного Суда Российской Федерации № 304-ЭС20-17548.

Аналогичная правовая позиция изложена в судебных актах, принятых при рассмотрении дел со схожими обстоятельствами: определение Верховного суда Российской Федерации № 304-КГ16-17592 от 11.04.2017 по делу № А27-24989/2015, постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 13.05.2019 по делу № А75-10317/2018, постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 29.07.2015 по делу № А73-14973/2014.

Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федеральным законом № 223-ФЗ установлены принципы, устанавливающие равные условия для всех участников закупки. В свою очередь, ранжирование участников торгов по применяемой ими системе налогообложения является неправомерным, так как не находится в сфере гражданско-правовых отношений, а относится к публичной сфере деятельности.

Системное толкование приведенных положений законодательства о закупках позволяет прийти к выводу о том, что при формулировании условий конкурсной документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

Согласно Письму ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)», заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Согласно п. 4.15 Положения о закупках, Заказчик указывает в извещении, документации и проекте договора сведения о порядке формирования цены договора и включении (не включении) в ее состав ставки налога на добавленную стоимость (НДС). В случае если в извещении, документации, проекте договора цена указывалась с НДС, а в отношении победителя закупочной процедуры, или участника закупочной процедуры, с которым заключается договор, применяется упрощенная система налогообложения, цена, указываемая в договоре, уменьшается на ставку налога на добавленную стоимость (НДС) в размере, установленном в извещении, документации, проекте договора.

Согласно разделу I Документации об электронном аукционе, сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене без ставки НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене без ставки НДС. В случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется упрощенная система налогообложения, договор заключается по его ценовому предложению без ставки НДС.

Согласно п. 8 раздела II Информационной карты электронного аукциона

Документации об электронном аукционе, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 2 030 000 (Два миллиона тридцать тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% - 338 333 (Триста тридцать восемь тысяч триста тридцать три) рубля 33 копейки. Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене без ставки НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене без ставки НДС. Сумма без НДС 1 691 666 (Один миллион шестьсот девяносто одна тысяча шестьсот шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.

Как следует из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России доказательств и пояснений установление заказчиком порядка оценки ценовых предложений без ставки НДС с учетом необходимости подачи ценовых предложений участниками посредством электронной площадки может создать сложности в заполнении ценового предложения, которое участник действительно намеревался подать.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств по подписанию договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и

доказательств следует, что в действиях ООО «Агрокомпания» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерения заключить договор, а последствия в виде его неподписания были вызваны, в том числе, независящими от него обстоятельствами.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «Агрокомпания» при заключении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «Агрокомпания» (422092, Россия, Татарстан Респ., Тюлячинский м.р-н, Узьякское с.п., Узьяк п., Южная ул., зд. 6, офис 1, ОГРН: 1121651001790, Дата присвоения ОГРН: 26.06.2012, ИНН: 1629005118, КПП: 161901001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.