

## РЕШЕНИЕ

по делу № 023/07/3-2336/2024 по результатам рассмотрения жалобы  
на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

23 мая 2024 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее — Краснодарское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 2 (далее – Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

...

члены Комиссии:

...

с участием посредством видеоконференцсвязи представителя общества с ограниченной ответственностью «СТАТУМ-ТРЕЙД» по доверенности Л.А.В. (доверенность №...) и представителя федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» по доверенности Г.К.О. (доверенность ...);

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела представителя оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТАТУМ-ТРЕЙД» (вх. № ...) на действия (бездействие) заказчика – федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки офисной бумаги для нужд Южного филиала ФГП ВО ЖДТ России (извещение № 32413530350 от 22.04.2024, лот №1, опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

### УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «СТАТУМ-ТРЕЙД» (далее — ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД» (вх. № ...) на действия (бездействие) заказчика – федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - ФГП ВО ЖДТ России) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки офисной бумаги для нужд Южного филиала ФГП ВО ЖДТ России (извещение № 32413530350 от 22.04.2024, лот №1, опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России [www.krasnodar.fas.gov.ru](http://www.krasnodar.fas.gov.ru).

Рассмотрение жалобы состоялось 23 мая 2024 года в 10 часов 30 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Согласно доводу, изложенному в жалобе Заявителя, Заказчиком в проекте договора направленного стороне с целью заключения договора поставки офисной бумаги с победителем аукциона не учтено ценовое предложение с НДС.

Заказчик доводам жалобы возражает, считает их несостоятельными, просит признать жалобу необоснованной; письменная позиция заказчика приобщена к материалам дела.

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав поступившие материалы, комиссия Краснодарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

22 апреля 2024 года ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» опубликовало на сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), а также на сайте электронной площадки ООО «РТС-тендер» [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru) извещение № 32413530350 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки офисной бумаги для нужд Южного филиала ФГП ВО ЖДТ России.

Дата начала срока подачи заявок — 22.04.2024;

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) -

02.05.2024 08часов 00 минут;

Порядок подачи заявок - в электронной форме;

Дата рассмотрения первых частей заявок - 03.05.2024

Дата начала срока подачи ценовых предложений — 07.05.2024;

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 08.05.2024;

Дата подведения итогов — 08.05.2024;

Начальная цена — 892 500,00 руб.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как следует из части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации», утвержденный приказом ФГП ВО ЖДТ России от 30 сентября 2022 г. № К-10/368 (далее - Положение о закупке).

Комиссией установлено, что ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД» подала заявку на участие в аукционе на право поставки офисной бумаги для нужд Южного филиала ФГП ВО ЖДТ России 27 апреля 2024 года, заявке присвоен порядковый номер 2.

Согласно пункту 14 итогового протокола № 3066728 от 08.05.2024 Заявителем представлено ценовое предложение — 749 700,00 руб. без НДС и ценовое предложение — 899 640, 00 руб с НДС.

Вторым участником закупки, индивидуальным предпринимателем Клепневым С.Ю., находящимся на упрощенной системе налогообложения, сделано ценовое предложение в размере 754 162, 50 руб. без НДС.

Согласно протокола подведения итогов аукциона № 3066728 от 08.05.2024 аукционная комиссия сравнивала ценовые предложения ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД» (без НДС) и ИП Клепнева С.Ю. и признала победителем закупки ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД». При этом в проекте договора указана цена 749 700,00 руб., которая включает в себя НДС.

В соответствии с пунктом 17.12.7. Положения о закупках вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать информацию о применяемой системе налогообложения участника закупки. Копия уведомления налогового органа по установленной законодательством Российской Федерации форме о возможности применения упрощенной системы налогообложения или иной документ, подтверждающий применение упрощенной системы налогообложения (предоставляются по усмотрению участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения);

Сведения о ставке налога на добавленную стоимость (далее - НДС) на предлагаемые товары, работы, услуги, представление которых в составе заявки на участие в аукционе не является для участника закупки обязательным, но рекомендуется Заказчиком к представлению во второй части заявки для составления Заказчиком договора.

Пунктом 17.14.10 Положения о закупке установлено, что оператор электронной площадки в течение часа после завершения аукциона направляет Заказчику протокол с результатами осуществленного оператором электронной площадки сопоставления ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений, а также информацию о ценовых предложениях, дополнительных ценовых предложениях каждого участника аукциона. Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется Заказчиком по цене, предложенной участниками закупки.

Согласно части 1 статьи 171 Налогового Кодекса РФ (далее - НК РФ), налогоплательщик на общей системе налогообложения имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 НК РФ, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

Согласно пункту 3 статьи 171 НК РФ, право на указанные налоговые вычеты имеют покупатели - налоговые агенты, состоящие на учете в налоговых органах и исполняющие обязанности налогоплательщика в соответствии с главой 21 НК РФ «Налог на добавленную стоимость».

Согласно части 2 статьи 171 НК РФ вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации в отношении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для

осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения.

Закон о закупках 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.

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 НК РФ) 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 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 НК РФ.

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 Закона о закупках.

Указанная позиция подтверждается постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А67-3010/2021, решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-6096/2019, а также, Определением Верховного Суда Российской Федерации № 304-ЭС20-17548 от 02 ноября 2020 г. по делу № А46-6096/2019.

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 Законом о закупках 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 Обзору судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, на основании п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Согласно пояснениям заказчика, при оценке заявки ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД» аукционная комиссия исходила из того, что заявителем сделано именно ценовое предложение в размере 749 700,00 руб. без НДС.

Между тем комиссия Краснодарского УФАС России на основании сведений об итоговых позициях участников (ценовые предложения участников закупки) установила, что ООО «СТАТУМ-ТРЕЙД», применяя общую систему налогообложения, сделало ценовое предложение с учетом требований пункта 1 статьи 168 НК РФ, в размере 899 640,00 руб. с учетом НДС.

Таким образом заказчиком федеральным государственным предприятием «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» допущено нарушение порядка организации и проведения торгов при сравнении ценовых предложений участников закупки.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу, что в действиях Заказчика установлены нарушения порядка проведения торгов,

предусмотренные частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которой предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и с учетом положений части 20 статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции организатору торгов выдается предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.

Исходя из изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, подпункта «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТАТУМ-ТРЕЙД» (вх. № ...) на действия (бездействие) заказчика – федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки офисной бумаги для нужд Южного филиала ФГП ВО ЖДТ России (извещение № 32413530350 от 22.04.2024, лот №1, опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) обоснованной.

2. Заказчику - федеральному государственному предприятию «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.

3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении по факту нарушения процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.