

Определение Верховного Суда РФ от 21.06.2022 N 307-ЭС22-9111 по делу N А56-24306/2021  
Требование: О пересмотре в кассационном порядке судебных актов по делу о признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа. Обжалуемый результат спора: В удовлетворении требования отказано, поскольку заказчик незаконно установил порядок сравнения ценовых предложений с помощью приведения к единому базису путем вычета НДС из цен, предлагаемых участниками, являющимися плательщиками НДС; заказчик осущес

Общество с ограниченной  
ответственностью "РТС-ТЕНДЕР" Тараса  
Шевченко набережная, д. 23А, Москва  
г., 121151 ko@rts-tender.ru ООО  
"МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО" 117303, г.  
Москва, ул. Болотникова, д.33, корп. 1а,  
пом.4н bat013@mail.ru АО "ЦЕНТР  
ИНЖИНИРИНГА И УПРАВЛЕНИЯ  
СТРОИТЕЛЬСТВОМ ЕДИНОЙ  
ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ" 121353,  
Г.Москва, вн.тер.г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ  
ОКРУГ МОЖАЙСКИЙ, УЛ  
БЕЛОВЕЖСКАЯ, Д. 4 cius@fsk-ees.ru

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу N 071/07/3-1003/2023**

25 сентября 2023 год

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон N 223-ФЗ) (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон N 135-ФЗ) посредством системы видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» (далее — ООО МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО», Заявитель) исх. №188 от 13.09.2023 (вх. N7359-ЭП/23 от 14.09.2023), перенаправленную Московским УФАС России, на действия заказчика, закупочной комиссии – акционерного общества «ЦЕНТР ИНЖИНИРИНГА И УПРАВЛЕНИЯ СТРОИТЕЛЬСТВОМ ЕДИНОЙ ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ» (далее – АО «ЦИУС ЕЭС», Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание транспортных услуг (Приокское ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра (далее-закупка, конкурс) (извещение N 32312693917),

### **в присутствии на заседании:**

представителя ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО»:

представителей АО «ЦИУС ЕЭС»:

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» исх. №188 от 13.09.2023 (вх. N7359-ЭП/23 от 14.09.2023).

Согласно жалобе ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» исх. №188 от 13.09.2023 (вх. N7359-ЭП/23 от 14.09.2023) нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в следующем.

Заявитель обжалует неправомерные действия Закупочной комиссии, выразившиеся, по мнению Заявителя, в признании победителем конкурса участника с ценой заявки 710 400 руб. с НДС, и присвоении второго места ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» с ценой заявки 662 000 руб. без НДС с последующим заключением договора с победителем по цене 710 400 руб. с НДС.

Заявитель считает положение закупочной документации о сопоставлении ценовых предложений участников закупки, применяющих разные системы налогообложения (оценки заявок по ценовому критерию) без учета НДС, нарушающим пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона N 223-ФЗ.

Уведомлением о принятии к рассмотрению жалобы Тульского УФАС России от 19.09.2023 №6004/23 закупка (извещение N 32312693917) была приостановлена до рассмотрения жалобы по существу.

Представителями по доверенности АО «ЦИУС ЕЭС» направлены объяснения по доводам жалобы ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» исх. №188 от 13.09.2023 (вх. N7359-ЭП/23 от 14.09.2023), с просьбой признать жалобу ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» необоснованной.

Рассмотрев представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона N 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона N 223-ФЗ 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.

Единый стандарт закупок ПАО «Федеральная сетевая компания - РОССЕТИ»), утвержденный Советом директоров ПАО «РОССЕТИ» (протокол от 30 декабря 2022 года N 604) (далее – Положение) в порядке, установленном Законом о закупках, является, согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика.

Извещение о проведении конкурса и Документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание транспортных услуг (Приокское ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра (извещение N 32312693917),

(далее - Извещение, Документация) размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://zakupki.gov.ru>) 22 августа 2023 года.

Начальная (максимальная) цена договора 799 999,97 руб.

Дата и время окончания подачи заявок 30.08.2023 года, 09-00.

Предмет закупки: оказание транспортных услуг (Приокское ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра.

В соответствии с положениями статьи 1 Закона N 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, 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 силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона N 223-ФЗ 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.

Частью 19.2 статьи 3.4 Закона N 223-ФЗ установлено, что в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки.

Согласно пункту 21 Информационной карты Документации, Приложению №1 к части II «Информационной карты закупки» определены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

По критерию «цена заявки» весовое значение коэффициента 0,8, по критерию «опыт выполнения работ» весовое значение коэффициента 0,2.

Оценка по ценовому критерию «Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости)» осуществляется следующим образом:

1.
  1. Оценка по ценовому критерию осуществляется исходя из стоимости заявки участника, и применяется в дальнейшем при расчете итогового рейтинга заявки участника. Порядок оценки по ценовому критерию (формула расчета показателя оценки либо иная методика) устанавливается в документации о закупке, исходя из способа закупки, предмета и условий договора, заключаемого по результатам закупки.

1.2. В извещении о закупке и (или) документации о закупке устанавливается начальная

(максимальная) цена договора с учетом НДС и начальная (максимальная) цена договора без учета НДС. В случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС. Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

Пунктом 5.4.1. Документации установлено, что при проведении закупки Заказчик вправе принять решение о проведении такого этапа закупки как «сопоставление дополнительных ценовых предложений участников о снижении цены договора». Информация о проведении такого этапа в рамках закупки указана в пункте 7 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно пункту 5.4.6. Документации, если участник закупки не меняет свое ценовое предложение, он вправе не подавать дополнительное ценовое предложение. При этом ранее поданное им ценовое предложение рассматривается при составлении итогового протокола.

Изучив заявки участников конкурса (извещение N 32312693917), протоколы заочного голосования закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок №2/5662/78 от 01.09.2023, по рассмотрению вторых частей заявок №3/5662/78 от 05.09.2023, по подаче дополнительных ценовых предложений №2834971 от 07.09.2023, итоговый протокол №4/5662/78 от 08.09.2023 Комиссия Тульского УФАС России установила, следующее.

В итоговом протоколе №4/5662/78 от 08.09.2023,

приведены сведения об окончательных ценовых предложениях:

№ п/п	Участник конкурса	Ценовое предложение, рублей без НДС	Ценовое предложение, рублей с НДС	Дополнительное ценовое предложение, рублей без НДС	Дополнительное ценовое предложение, рублей с НДС
1	ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО»	662 000	662 000*	Дополнительное ценовое предложение не подавал**	Дополнительное ценовое предложение не подавал**
2	ООО «АВТО РФ»	666 666,64	799 999,97	592 000	710 400

\* участник находится на УСН,

\*\* участник не подавал дополнительное ценовое предложение.

По результатам ранжировки участников ООО «АВТО РФ» (итоговая цена заявки без НДС 592 000 руб.) признано победителем, договор с ООО «АВТО РФ» заключается на сумму 710 400 руб. (ценовое предложение с НДС).

ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» (итоговая цена заявки без НДС 662 000 руб.) присвоено второе место, участник находится на УСН.

Однако, применение при оценке заявок сравнения без учета НДС может привести к созданию участникам закупки, являющихся плательщиками НДС, преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими УСН, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона N 223-ФЗ.

Заказчик, осуществляя закупки, не вправе ставить участников закупки и претендентов на участие в закупке в неравное положение только исходя из отсутствия возможности принять в дальнейшем к вычету налог на добавленную стоимость.

Имущественный интерес заказчика к получению налогового вычета по НДС не связан

непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона N 223-ФЗ) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки не может быть реализован за счет постановления участников закупки, применяющих УСН, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

То есть, руководствуясь спорным положением Документации, Заказчик фактически осуществляет оценку цены договора, по которой договор не будет заключен. При этом договор по итогам закупки заключается по цене, предложенной победителем закупки с НДС.

Согласно Определению Верховного Суда Российской Федерации от 21 июня 2022 №307-ЭС22-9111, подобная оценка Заказчиком заявок участников, находящихся на общей системе налогообложения, предоставляет преимущественные условия для участия в конкурсе, поскольку их заявкам гарантируется более высокая оценка при подаче менее выгодного ценового предложения.

Оценка ценовых предложений должна осуществляться в том виде, в котором ценовые предложения поданы участниками и за какую итоговую цену участник готов выполнить услуги. Наличие имущественного интереса к получению налогового вычета по НДС в случае заключения договора с участником, применяющим общую систему налогообложения, оценено в пункте 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021, согласно которому Заказчик, осуществляющий закупку по нормам Закона N 223-ФЗ, не вправе устанавливать различные правила сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения.

Таким образом, Комиссия Тульского УФАС России приходит к выводу о том, что положения Документации об оценке заявок по ценовым предложениям участников закупки без НДС, повлекли неверную оценку Закупочной комиссией заявок участников данного конкурса, чем были нарушены пункт 2 части 1 и часть 6 статьи 3 Закона N 223-ФЗ (извещение N 32312693917).

На основании изложенного, руководствуясь Законом N 223-ФЗ, в соответствии с частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона N 135-ФЗ, Комиссия Тульского УФАС России,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО» (ИНН 7727098986, ОГРН 1157746295442) исх. №188 от 13.09.2023 (вх. N7359-ЭП/23 от 14.09.2023) на действия заказчика, закупочной комиссии – АО «ЦЕНТР ИНЖИНИРИНГА И УПРАВЛЕНИЯ СТРОИТЕЛЬСТВОМ ЕДИНОЙ ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ» (ИНН 7728645409, ОГРН 1087746041151) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание транспортных услуг (Приокское ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра (извещение N 32312693917) обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика, Закупочной комиссии - АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра нарушение требований пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц».
3. На основании пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Снять ограничения указанные в уведомлении Тульского УФАС России о принятии жалобы № 071/07/3-1003/2023 к рассмотрению от 19 сентября 2023 года № 6004/23.
5. Передать материалы дела № 071/07/3-1003/2023 уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных

правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

2023-6055