

## РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-134/2023

02 февраля 2023 года

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 жалобу (вх. № 557-ЭП/23 от 13.01.2023 года) Индивидуального предпринимателя Папиной <...> (далее – ИП Папина Н.Н.) на действия заказчиков торгов общества с ограниченной ответственностью «Кредитинвест» (далее – ООО «Кредитинвест»), открытого акционерного общества «Международный аэропорт Минеральные Воды» (далее – ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды») при проведении организатором закупки ООО «Аэрофинанс» конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий,

в отсутствие ...

в присутствии ....

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ИП Папиной Н.Н. на действия заказчиков торгов ООО «Кредитинвест», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды» при проведении организатором закупки ООО «Аэрофинанс» конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий.

### **Заявитель сообщает следующее.**

Согласно пунктам 5 и 7 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 либо без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, 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. 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.

Согласно условиям закупочной документации, а именно пункту 25 Информационной карты Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

№ п/п	Критерий оценки заявок	Значимость критерия оценки (подкритериев)
1.	Цена договора (руб.)	66 %
2.	Снижение налоговой нагрузки для Заказчика	11 %
3.	Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))	23 %
Общий вес значимости критериев оценки составляет 100%.		

Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» определяется по формуле:

$$Re_i = ((E_i * Z) * N) + ((E_i * Z) * M) + ((E_i * Z) * Y),$$

где:

$Re_i$  – рейтинг, присуждаемый  $i$ -й Заявке по указанному критерию;

$E_i$  – показатель (в баллах), присвоенных  $i$ -ому Участнику закупки, согласно значениям, приведенным ниже;

N - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по ставке, указанной в п. 3 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

M - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 2 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

Y - % товаров / услуг от общей суммы, указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 1 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

Z – значимость критерия (%).

## Таблица

I. Товар (товары) / услуга (услуги) подлежит (-ат) налогообложению по ставке, указанной в п. 3 ст. 164 Налогового кодекса РФ:

1.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

1.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

1.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 0.

II. Товар (товары) / услуга (услуги), подлежит (-ат) налогообложению по ставке, указанной в п. 2 ст. 164 Налогового кодекса РФ:

2.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

2.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

2.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не

принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 45,4.

III. Товар (товары) / услуга (услуги), подлежит (-ат) налогообложению по ставке указанной в п. 1 ст. 164 Налогового кодекса РФ:

3.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

3.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч.5 ст.173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

3.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 100.

В качестве подтверждающего документа, Участник закупки в составе заявки предоставляет справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки.

Участник закупки не применяющий общую систему налогообложения, включает в справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки, сведения о согласии / не согласии выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, а также согласии / не согласии уплатить в бюджет указанную сумму налога).

Как следует из содержания установленных требований сравнение заявок, участникам с любым видом налогообложения, в том числе применяющим УСН, предлагается снизить налоговую нагрузку для Заказчика, путем принятия на себя обязательства, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ, и выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Податель жалобы считает, что данное требование ставит участника на УСН в невыгодное положение, поскольку в целях возможности победы на торгах, поставщик, работающий по системе УСН, вынужден значительно занижать цену контракта.

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 налога на добавленную стоимость признается 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 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 и 5 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.

Применение упрощенной системы налогообложения организациями влечет их освобождение от обязанности по уплате налога на добавленную стоимость, за исключением НДС, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации (статья 346.11 НК РФ).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закон о закупках не содержит положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками налога на добавленную стоимость, преимуществ при участии в закупках.

При проведении закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (если по остальным критериям предложения участников закупки совпадают).

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

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся 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.

Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Податель жалобы считает, что 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 и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме этого, в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены, предложенной участником без учета НДС.

Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, должна осуществляться в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений участников либо требовать согласия от участников, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

На основании изложенного, положения документации могут ставить участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения.

Предпринимательская деятельность в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении

закупки.

В свою очередь, приведение Заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать свои предложения.

Ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающем их занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками налога.

Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках.

Так, Заказчик, осуществляя закупки, обремененные публичным элементом, не может ставить претендентов на участие в закупке в неравное положение, только, исходя из невозможности, в дальнейшем принять к вычету названный налог. По сути, Заказчик, устанавливая названное спорное требование в Закупочной документации, в первую очередь, стремится получить собственную налоговую выгоду за счет последующего получения вычета, уменьшив собственную налогооблагаемую базу.

Вместе с тем, преследование названной цели заказчиком в целях минимизации налогового бремени не должно порождать негативные последствия для участников конкурентной процедуры.

Определением Верховного Суда РФ от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065 закреплено, что из буквального толкования части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения)

Таким образом установленный в п. 25 Информационной карты Документации порядок оценки и сопоставления заявок, применяющих разные системы налогообложения, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников Закупки, не являющихся плательщиками НДС.

В свою очередь Верховный Суд РФ в Определении от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065 пришел к выводу, что упомянутый имущественный интерес заказчика в части возможности применения налогового вычета не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Кроме того, налоговое бремя участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, установленный в п. 25 Информационной карты

Документации порядок оценки и сопоставления заявок без учета НДС для лиц, применяющих разные системы налогообложения, также не учитывает.

Податель жалобы считает, что единственно допустимым и объективным способом сравнения ценовых предложений участников Закупки может случить исключительно такой порядок, который предусматривает сопоставление фактических предложенных цен договора с учетом всех налогов и сборов, как это прямо и следует из формулировок Закона о закупках.

Данные доводы так же подтверждаются Решением № 02/25170/22, 02/25171/22 Т02-526/22 от 28.10.2022 года, Решение от 28.12.2022 года № 15220/22 (предписание выдано); Постановлением № ВЧ-04/13574 от 07.11.2022 года, Решение № 023/07/3-4990/2022 от 01.11.2022 года.

### **ООО «Аэрофинанс» представило следующие возражения на доводы жалобы.**

Организатор торгов ООО «Аэрофинанс» возражает относительно поданной жалобы на основании следующего.

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

Действующим законодательством о закупках не определен исчерпывающий перечень критериев оценки и сопоставления заявок, что свидетельствует о том, что выбор таких критериев является усмотрением самого организатора закупочной процедуры в зависимости от его потребностей.

О необходимости использования в закупочной документации объективных, исчисляемых, измеряемых и администрируемых критериев неоднократно высказывались арбитражные суды округов, в частности, по следующим делам: №№ А40-195614/14, А40-216614/14, А40-132216/14, А40-1761/15, А40-119802/15, А40-169152/15, А40-220847/16, А40-11740/17, А40-57030/18, А40-312524/19-21-1593.

Оценка заявок участников закупки на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий (извещение № 32211943036) осуществляется в соответствии с критериями, установленными п. 25 Приложения № 1 к ЗД (Информационная карта):

<b>№ п/п</b>	<b>Критерий оценки заявок</b>	<b>Значимость критерия оценки (подкритериев)</b>
1.	Цена договора (руб.)	66%
2.	Снижение налоговой нагрузки для Заказчика	11%
3.	Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))	23%

Общий вес значимости критериев оценки составляет 100%

Рейтинг заявки на участие в закупке по каждому критерию представляет собой оценку в процентах, получаемую по результатам оценки по критериям, указанным в п. 25 Информационной карты.

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» определяется по формуле:

$$Rei = ((Ei * Z) * N) + ((Ei * Z) * M) + ((Ei * Z) * Y),$$

где:

$Rei$  – рейтинг, присуждаемый  $i$ -й Заявке по указанному критерию;

$Ei$  – показатель (в баллах), присвоенных  $i$ -ому Участнику закупки, согласно значениям, приведенным ниже;

$N$  - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по ставке, указанной в п. 3 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

$M$  - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 2 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

$Y$  - % товаров / услуг от общей суммы, указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п. 1 ст. 164 Налогового кодекса РФ;

$Z$  – значимость критерия (%).

В качестве подтверждающего документа Участник закупки в составе заявки предоставляет справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки.

Участник закупки не применяющий общую систему налогообложения, включает в справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки, сведения о согласии / не согласии выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, а также согласии / не согласии уплатить в бюджет указанную сумму налога).

Податель жалобы утверждает, что из содержания установленных требований сравнение заявок участникам с любым видом налогообложения, в том числе применяющим УСН, предлагается снизить налоговую нагрузку для Заказчика, путем принятия на себя обязательства, в соответствии с ч. 5 ст. 173 Налогового кодекса РФ, и выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Заявитель считает, что данное требование ставит участника на УСН в невыгодное положение, поскольку в целях возможности победы на торгах, поставщик, работающий по системе УСН, вынужден значительно занижать цену контракта.

ООО «Аэрофинанс» возражает относительно данного довода с учетом следующего:

1) установленные заказчиком критерии оценки заявок не являются требованиями к участникам закупки и, следовательно, не носят обязательного характера, представление участником закупки в составе заявки информации о применении упрощенной системы налогообложения или непредставление информации/документов по применяемой системе налогообложения не является основанием для отказа такой заявке в допуске к участию в закупочной процедуре;

2) в нарушение ч. 2 ст. 18.1 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заявитель в жалобе не указал и не привел доводов, какие конкретно права и законные интересы заявителя нарушены, ввиду наличия критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика».

В том числе, Заявитель не обосновал свой довод о необходимости значительного снижения цены договора, при том, что вес рассматриваемого критерия составляет всего 11 % из 100 возможных.

В своей жалобе заявитель фактически только приводит цитаты Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках и Определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 года № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019;

3) кроме того, довод заявителя о том, что установленный критерий ставит в уязвимое положение участников закупки, применяющих УСН, не может быть состоятелен, поскольку у участника закупки, применяющего УСН, имеется возможность улучшить свое предложение другим способом, например, путем снижения цены договора за счет сниженной налоговой нагрузки.

Цена договора является более значимым критерием оценки.

\* По данным ФНС средняя налоговая нагрузка на организации, применяющие УСН, составляет 3% для УСН «Доходы» и 2,24% для УСН «Доходы минус расходы». То есть более чем вдвое ниже, чем налоговая нагрузка на плательщиков НДС (ОСН – 7,6%)(1). И это с учётом возможности получения налогового вычета по НДС!

Представляется, что сниженная в два-три раза налоговая нагрузка на поставщика (исполнителя), применяющего УСН, и является тем самым преимуществом, уравновешивающим его положение в экономическом обороте, позволяющим соперничать с поставщиками (исполнителями) на ОСН и подавать конкурентоспособные ценовые предложения.

2. Заявитель верно указывает, что принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся 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.

Заказчик в закупочной документации не устанавливает различных требований к участникам, а лишь вводит критерий оценки, который требованием не является, соответственно, довод Заявителя не обоснован и не применим в рассматриваемых условиях закупочной документации Заказчика.

Заказчик, установив критерии оценки заявок в закупочной документации, предоставляет лишь право участникам закупки добровольно повысить предпочтительность своих заявок путем улучшения своих предложений за счет критериев «Цена договора», «Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))» и «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика».

Установленные критерии оценки не приводят к ограничению числа участников закупки, в связи с этим считаем довод Заявителя несостоятельным.

На момент подачи жалобы, на участие в закупке поступило 7 (семь) заявок.

3. Податель жалобы указывает, что 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 и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель отмечает, что в Законе о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены, предложенной участником без учета НДС. Оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, должна осуществляться в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Также Заявитель отмечает, что приведение заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать свои предложения.

ООО «Аэрофинанс» возражает относительно данного довода на основании следующего:

При оценке заявок по критерию «Цена договора» заказчик не осуществляет ранжирование ценовых предложений с учетом применяемой системы налогообложения, не приводит ценовые предложения к единому базису и не осуществляет каких-либо вычетов с ценовых предложений участников закупки или добавления НДС к цене.

Как указывалось ранее, заказчик предоставляет лишь право участникам закупки добровольно повысить предпочтительность своих заявок путем улучшения своих предложений за счет критериев «Цена договора», «Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))» и «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика».

Цена договора, заключаемого по результатам закупки на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя.

В связи с вышеизложенным считаем данный довод Заявителя несостоятельным.

4. Далее Заявитель, цитируя Определение Верховного Суда РФ от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065, указывает, что из буквального толкования части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения).

Относительно данного довода сообщаем, что Заказчиком в закупочной документации установлено одно (единое) значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения): 27 544 200 руб. (ООО «КРЕДИТИНВЕСТ» - 22 921 200 руб., ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды» - 4 623 000 руб.) с учетом налогов, сборов и других обязательных платежей, и расходов, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и требованиями Закупочной документации (пп. 22, 23 Приложения № 1 к Закупочной документации (Информационная карта).

В связи с вышеуказанным считаем довод Заявителя несостоятельным.

5. Податель жалобы указывает, что установленный в п. 25 Информационной карты документации порядок оценки и сопоставления заявок, применяющих разные системы налогообложения, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников закупки, не являющихся плательщиками НДС.

Ссылаясь на указанное ранее Определение Верховного суда от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065 заявитель считает, что упомянутый имущественный интерес заказчика в части возможности применения налогового вычета не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

ООО «Аэрофинанс» возражает относительно данного довода на основании следующего:

- заявителем не указано, в чем конкретно проявляется дискриминация при установлении критерия «снижение налоговой нагрузки на заказчика»;

1) В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования закона является в том числе и эффективное использование денежных средств.

Согласно ч. 1. ст. 3 Закона о закупках заказчик при закупке товаров, работ, услуг руководствуется в том числе принципом 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.

При этом, как указывают суды, в соответствии с приведенным принципом Заказчик должен предпринимать все необходимые меры, направленные на сокращение своих издержек (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 18.10.2016 года № Ф05-14030/2016 по делу № А40-220477/15).

Заказчики (ООО «КРЕДИТИНВЕСТ», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды») применяют общую систему налогообложения и являются плательщиком НДС и в соответствии со ст. 171 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) имеют право уменьшить общую сумму налога (НДС), исчисленную в соответствии со ст. 166 НК РФ. Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг).

Таким образом, выставление Заказчику счета-фактуры с выделением суммы налога (НДС) в соответствии со ст. 171 НК РФ уменьшит общую сумму налога (НДС) для Заказчика и как следствие сократит издержки последнего, что в конечном итоге положительно скажется на порядке формирования цен и тарифов Заказчика (ООО «КРЕДИТИНВЕСТ», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды») как субъекта естественной монополии (услуги аэропорта).

2) Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 3 НК РФ налоги и сборы не могут иметь дискриминационный характер. Не допускается устанавливать дифференцированные ставки налогов и сборов, налоговые льготы в зависимости от формы собственности, гражданства физических лиц или места происхождения капитала.

Вопреки изложенным нормам подход Определения Верховного суда от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065 предполагает, что заказчики по Закону о закупках, как участники гражданских правоотношений, должны быть лишены возможности учёта и последующего получения предоставляемой законом налоговой льготы (вычет по НДС) и обязаны нести повышенную налоговую нагрузку по сравнению с иными участниками гражданских правоотношений, которые при осуществлении закупок не подпадают под регулирование Закона о закупках (2).

В результате получается, что участник, применяющий УСН, не желает за счёт сниженной налоговой нагрузки, предоставленной ему применяемой системой налогообложения, подавать конкурентоспособное ценовое предложение, а поддерживающие его суды (Определения Верховного суда от 23.04.2021 года по делу № 307-ЭС20-21065) своими решениями лишают заказчика предусмотренной законом налоговой льготы (вычета по НДС), чем повышают налоговую нагрузку более чем вдвое, при этом указанная позиция Верховного суда РФ не является единственной, противоположенная позиция будет приведена далее.

3) В п. 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года также разъяснено, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Установленный в закупочной документации алгоритм и методика расчета критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» позволяет сделать вывод, что указанный критерий является измеряемым.

Указанное выше находит свое подтверждение в правоприменительной практике: Определение Верховного Суда РФ от 04.04.2022 года № 307-ЭС21-28680 по делу № А56-118596/2020, Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 20.10.2020 года № Ф07-6762/2020 по делу № А56-98152/2019, Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.10.2022 года № 13АП-25999/2022 по делу № А56-43926/2022, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области от 13.12.2022 года по жалобе № 074/07/3-3283/2022, Решение Ханты-Мансийского УФАС России от 01.12.2022 года № 086/07/3-1628/2022, Решение Ханты-Мансийского УФАС России от 16.11.2022 года № 086/07/3-1477/2022.

Верховный суд РФ в Определении от 04.04.2022 года № 307-ЭС21-28680 по делу № А56-118596/2020 указал, что изложенный в документации о закупке порядок сравнения ценовых предложений всех участников закупки вопреки позиции антимонопольного органа направлен на реализацию единого и равного подхода к оценке и сопоставлению заявок участников, применяющих различные системы налогообложения, поэтому данное положение не может рассматриваться как нарушающее пункт 2 части 1 статьи 3, часть 9 статьи 3.2, пункт 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Тринадцатый арбитражный апелляционный суд по данному делу указал: заказчик самостоятельно определяет порядок подготовки и проведения закупки, порядок заключения и исполнения договоров. Обязательных правил для заказчиков, предписывающих уменьшить цену договора на размер НДС, исключить формулировку об НДС, либо обязывающих заказчика сформулировать условия документации с НДС и без НДС, то есть разработать условия документации и сформировать цену договора в зависимости от применения системы налогообложения участником закупки Закон о закупках не содержит.

Последующие отношения, связанные с исчислением и уплатой НДС при получении оплаты по договору лицами, применяющими общую систему налогообложения, а также с перечислением НДС в бюджет лицами, освобожденными от уплаты НДС, регулируются налоговым законодательством. Данные обстоятельства не свидетельствуют о неравных условиях для участников закупки, а являются предпринимательскими расходами и рисками лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения – Ханты-Мансийский УФАС России в Решении от 01.12.2022 года № 086/07/3-1628/2022, а также Решении от 16.11.2022 года № 086/07/3-1477/2022 указал: «.....Поскольку <....>. не является участником вышеуказанных закупок, а обжалованные положения документации о закупках не привели к исключению Заявителя из числа участников закупки (равно как и других участников), довод о

нарушении принципа равноправия не нашел подтверждения.

Таким образом, установленный Заказчиком в Документации о закупке порядок оценки заявок по стоимости товара, работ и услуг без НДС не нарушает Закон о закупках, поскольку последний не содержит обязательных для заказчиков правил, предписывающих либо запрещающих подобный порядок оценки заявок участников.

Последующие отношения, связанные с исчислением и уплатой НДС при получении оплаты по договору лицами, применяющими общую систему налогообложения, а также с перечислением НДС в бюджет лицами, освобожденными от уплаты НДС, регулируются налоговым законодательством. Данные обстоятельства не свидетельствуют о неравных условиях для участников закупки, а являются предпринимательскими расходами и рисками лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения.....»

Таким образом, критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» отвечает следующим признакам:

- критерий является измеряемым и носит объективный характер;
- применяется ко всем участникам закупки в равной степени
- направлен на экономически эффективное расходование денежных средств, сокращение издержек Заказчика
- критерий не является условием допуска к участию в закупке, а учитывается только при оценке заявок
- не ограничивает состав участников закупки, поскольку влияет лишь на результаты оценки поданных заявок на участие в закупке
- не является большим в общей системе оценок и составляет всего 11%.

На основании изложенного следует вывод, что установленный Заказчиком критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» соответствует целям регулирования Закона о закупках и основным его принципам, не приводит к ограничению числа участников закупки.

Наличие данного критерия при оценке заявок допущенных участников позволяет Заказчику выявить в результате торгов лицо, исполнение договора с которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств и принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на СОКРАЩЕНИЕ издержек Заказчика.

Критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» был предметом рассмотрения жалобы в Челябинском УФАС России, по итогам рассмотрения которой, комиссией было установлено, что критерий оценки «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» установлен в закупочной документации правомерно, в действиях заказчика отсутствует нарушение Закона о закупках, Закона о защите конкуренции (Решение Челябинского УФАС России от 07.12.2022 года № 074/07/3-

3283/2022). Также данный критерий был предметом рассмотрения жалобы № 026/07/3-69/2023 в УФАС по Ставропольскому краю, по итогам рассмотрения которой, жалоба была оставлена без рассмотрения на основании ч. 2 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также ООО «Аэрофинанс» представило дополнения к возражениям по следующим вопросам:

1. Соотношение установленного критерия оценки «снижение налоговой нагрузки для Заказчика» с критериями оценки, установленными в Положении о закупках (стоимостный/ не стоимостный). Правовая позиция заказчика (организатора) торгов относительно влияния данного критерия на обстоятельства выбора поставщика в ходе конкретной закупки (№ торгов в ЕИС 32211943036).

2. Соотношение критерия оценки «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» с принципами целевого и экономически эффективного расходования денежных средств Заказчика и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика и принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Законом о закупках критерии оценки заявок и порядок их применения не установлены.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 17.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «КРЕДИТИНВЕСТ», утв. Решением Общего собрания участников (Протокол от 15.11.2022 г. № 9/2022), пунктом 17.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды», утв. Решением Совета Директоров ОАО «МАМВ» №8 от 18.11.22, предусмотрено использование как стоимостных (ценовых), так и не стоимостных (не ценовых) критериев оценки заявок.

Критерий оценки «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» в соответствии с пп. «б» п.17.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг относится к не стоимостным критериям оценки.

В п. 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 также разъяснено, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Установленный в закупочной документации алгоритм и методика расчета критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» позволяет сделать вывод, что указанный критерий является измеряемым.

Критерий связан непосредственно с предметом закупки - согласно ч.3 ст.164 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) услуги по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий облагаются НДС по ставке 20 процентов, а так же со способом закупки - «Под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора» (ч.16 ст.3.2. 223-ФЗ), таким образом, конкурс предполагает использование как ценовых критериев оценки (цена договора), так и не ценовых критериев оценки заявок.

Критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» отвечает следующим признакам:

- критерий является измеряемым и носит объективный характер;
- применяется ко всем участникам закупки в равной степени;
- направлен на экономически эффективное расходование денежных средств, сокращение издержек Заказчика;
- критерий не является условием допуска к участию в закупке, а учитывается только при оценке заявок;
- не ограничивает состав участников закупки, поскольку влияет лишь на результаты оценки поданных заявок на участие в закупке;
- не является наибольшим в общей системе оценок и составляет всего 11%.

В части влияния критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» на обстоятельства выбора поставщика в ходе конкретной закупки (извещение № 32211943036) приводим сравнительную таблицу:

Критерий оценки / рейтинг	Участник закупки, предоставивший согласие выставить счет-фактуру с выделенной суммой НДС/ участник закупки находится на ОСН	Участник закупки на УСН (без предоставления счет-фактуры)* Участник, имея цель получения максимальной выгоды, сознательно завышает стоимость заявки, как будто работает с НДС
Цена договора, руб.	27 544 200,00 / 66	27 544 200,00 / 66
Снижение налоговой нагрузки для Заказчика	11	0

Итоговый рейтинг по двум критериям	77	66
Справочно:		
Затраты заказчика для тарифа	22 953 500,00	27 544 200,00
Экономия заказчика (снижение затрат)	4 590 700,00	0

2. Относительно принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, дополнительно поясняем следующее.

Участниками конкурса являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, вне зависимости от применяемой системы налогообложения.

Данное требование, об ограничении круга участников, установлено Заказчиком в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При этом критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» не является требованием и основанием для допуска или не допуска к участию в закупке.

Заказчик, установив критерии оценки заявок в закупочной документации, предоставляет лишь ПРАВО участникам закупки добровольно повысить предпочтительность своих заявок путем улучшения своих предложений за счет критериев «Цена договора», «Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))» и «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика».

Участник закупки, не являющийся плательщиком НДС (в том числе применяющий УСН), самостоятельно выбирает один из вариантов, установленный в Закупочной документации, по вышеуказанному критерию оценки:

1) Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч.5 ст.173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов -100.

2) Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

В соответствии с п. 1 ст. 168 Налогового кодекса РФ (далее - НК РФ) при реализации товаров (работ, услуг) участник закупки, применяющий общую систему налогообложения, дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ,

услуг) обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога (НДС 20 %).

Применение упрощенной системы налогообложения организациями (участниками закупки) влечет их освобождение от обязанности по уплате налога на добавленную стоимость (статья 346.11 НК РФ).

Таким образом, участники закупки, применяющие упрощенную систему налогообложения, при отсутствии критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» находятся в более выгодном положении по отношению к участникам, применяющим общую систему налогообложения, в связи с отсутствием у первых обязанности по уплате налога на добавленную стоимость (статья 346.11 НК РФ).

Кроме того, сниженная налоговая нагрузка на участников, применяющих УСН, подтверждается данными ФНС(З).

Заказчики (ООО «КРЕДИТИНВЕСТ», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды») применяют общую систему налогообложения и являются плательщиком НДС и в соответствии со ст. 171 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) имеют право уменьшить общую сумму налога (НДС), исчисленную в соответствии со ст.166 НК РФ. Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг).

Таким образом, наличие данного критерия при оценке заявок допущенных участников позволяет Заказчику выявить в результате торгов лицо, исполнение договора с которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств и принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика.

В части довода о положительном влиянии критерия «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» на формировании цен и тарифов Заказчиков дополнительно поясняем следующие.

Услуги аэропортов согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

ООО «КРЕДИТИНВЕСТ», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды» являются субъектами естественной монополии (услуги аэропорта).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 «О государственном регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей» (далее - Положение) утвержден Перечень услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, куда входит, в том числе обеспечение взлета, посадки и стоянки воздушных судов.

Пунктом 7 Положения определено, что тарифы устанавливаются в виде фиксированных (предельных максимальных или минимальных) ценовых ставок тарифов. Фиксированные (предельные максимальные или минимальные) ставки

тарифов могут устанавливаться как в виде абсолютных значений, так и в виде индексов к действующему уровню тарифов. Минимальная величина тарифов должна обеспечивать покрытие расходов субъектов регулирования на оказываемые услуги с учетом объема этих услуг.

Порядок расчета тарифов (индексов к действующему уровню тарифов) устанавливается Федеральной антимонопольной службой, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации (п. 8 Положения).

Порядок расчета предельного уровня сборов и тарифов по видам услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, подлежащих государственному регулированию в соответствии с их перечнем, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.04.2008 № 293, определен в Методических указаниях по вопросу государственного регулирования сборов и тарифов на услуги субъектов естественных монополий в аэропортах, утвержденных Приказом ФСТ России от 31.10.2014 N 238-т/2.

Таким образом, тарифы и сборы в аэропортах подлежат государственному регулированию уполномоченным органом - ФАС России. ФАС России по результатам анализа экономических показателей деятельности аэропортов и структуры затрат по услугам в аэропорту устанавливает по регулируемым услугам в аэропорту предельные тарифы.

Вместе с тем п. 4 приказа ФСТ России от 24.06.2009 № 135-т/1 «Об утверждении Порядка рассмотрения вопросов по установлению (изменению) цен (тарифов, сборов) или их предельного уровня на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, а также перечней документов, предоставляемых для их установления (изменения)» предусмотрено право хозяйствующего субъекта на изменение тарифа в заявительном порядке.

Так пп. 5, 7, 10, 18 Приложения № 4 к приказу ФСТ России от 24.06.2009 № 135-т/1 предусмотрен перечень документов, предоставляемых для рассмотрения вопросов по установлению (изменению) цен (тарифов, сборов) или их предельного уровня на услуги субъектов естественных монополий в аэропортах, а именно:

- финансовая отчетность организации, пояснительная записка к бухгалтерской отчетности; расшифровка дебиторской и кредиторской задолженности, расшифровка операционных и внереализационных доходов и расходов;
- отчет о финансовой деятельности организации (предприятия) за отчетный период.
- анализ динамики изменений финансово-экономических показателей за последние 3 года;
- отчеты по доходам и расходам по формам, установленным Порядком ведения раздельного учета доходов и расходов по видам деятельности, связанной с оказанием услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, утвержденным приказом Минтранса России от 05.12.2011 № 303 (далее - Порядок).

Исходя из приведенного перечня документов, необходимых для принятия решение об обоснованности изменения тарифов, можно сделать вывод, что анализу подлежат финансовые показатели субъекта естественной монополии, которые в

том числе включают и анализ понесенных расходов.

Согласно п. 3.2 Порядка в соответствии с пунктом 5 ПБУ-10/99 расходами по обычным видам деятельности являются расходы, связанные с изготовлением продукции и продажей продукции, приобретением и продажей товаров. Такими расходами также считаются расходы, осуществление которых связано с выполнением работ, оказанием услуг.

Так, например, при заключении договоров на оказание услуг/ выполнение работ с лицами, не являющимися плательщиками НДС и не выставяющими счет-фактуру на НДС, расходная часть Заказчика завышается, исходя из следующего:

- Цена договора составляет 27 544 200,00 руб. без НДС с лицом, применяющим УСН и не выставяющим счет-фактуру на НДС, следовательно, расходная часть Заказчика составляет 27 544 200,00 руб.

- Цена договора составляет 27 544 200,00 руб. с учетом НДС 20% с лицом, применяющим ОСН и выставяющим счет-фактуру на НДС. Заказчик в таком случае уменьшит общую сумму договора на сумму НДС, т.е. на 4 590 700,00 руб., при этом расходная часть Заказчика будет составлять 22 953 500,00руб., что, соответственно, говорит о меньших расходах для Заказчика.

Учитывая вышесказанное следует вывод, что расходы субъекта естественной монополии являются предметом анализа обоснованности вопроса по изменению тарифа, вместе с тем невозможность Заказчика при осуществлении расчетов принять к вычету сумму уплаченного НДС накладывает существенные издержки на Заказчика, выразившиеся в невозможности уменьшить налогооблагаемую базу, что в целом отразится на финансовой деятельности организации, и в последствии может послужить одной из причин обращения заказчиком в УФАС в целях увеличения тарифа для покрытия расходов субъекта естественной монополии (минимальная величина тарифов должна обеспечивать покрытие расходов субъектов регулирования на оказываемые услуги с учетом объема этих услуг)(4).

Таким образом, выставление Заказчику счета-фактуры с выделением суммы налога (НДС) в соответствии со ст.171 НК РФ уменьшит общую сумму договора для Заказчика и, как следствие, сократит издержки последнего, что в конечном итоге положительно скажется на порядке формирования цен и тарифов Заказчика как субъекта естественной монополии (услуги аэропорта).

На основании вышеизложенного следует вывод:

Критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» направлен на сокращение издержек Заказчика, снижение расходов и эффективное расходование денежных средств, а также будет способствовать формированию эффективной тарифно-ценовой политики.

Установленный Заказчиком критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» соответствует целям регулирования Закона о закупках и основным его принципам, не приводит к ограничению числа участников закупки (участвовать могут как участники на общей системе налогообложения, так и участники на упрощенной системе налогообложения).

На момент подачи жалобы, на участие в закупке поступило 7 (семь) заявок.

Следовательно, критерий «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» прямым образом соотносится с принципами целевого и экономически эффективного расходования денежных средств Заказчика и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика и принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

**Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

27.12.2023 года в единой информационной системе опубликовано извещение № 32211943036 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий, заказчики торгов - ООО «Кредитинвест», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды», организатор торгов – ООО «Аэрофинанс».

Пунктом 25 Информационной карты (Приложение № 1 к закупочной документации) определены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

№ п/п	Критерий оценки заявок	Значимость критерия оценки (подкритериев)
1.	Цена договора (руб.)	66%
2.	Снижение налоговой нагрузки для Заказчика	11%
3.	Квалификация участника закупки (количество договоров (в баллах))	23%
Общий вес значимости критериев оценки составляет 100%.		

Подпунктом 2 пункта 26 Информационной карты (Приложение № 1 к закупочной документации) определен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Снижение налоговой нагрузки для Заказчика» определяется по формуле:

$$Re_i = ((E_i * Z) * N) + ((E_i * Z) * M) + ((E_i * Z) * Y),$$

где:

$Re_i$  – рейтинг, присуждаемый  $i$ -й Заявке по указанному критерию;

$E_i$  – показатель (в баллах), присвоенных  $i$ -ому Участнику закупки, согласно значениям, приведенным ниже;

N - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по ставке, указанной в п.3 ст.164 Налогового кодекса РФ;

M - % товаров / услуг от общей суммы (цены Договора), указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п.2 ст.164 Налогового кодекса РФ;

Y - % товаров / услуг от общей суммы, указанной в предложении Участника закупки, подлежащих налогообложению по налоговой ставке, указанной в п.1 ст.164 Налогового кодекса РФ;

Z – значимость критерия (%).

Таблица

I. Товар (товары) / услуга (услуги) подлежит (-ат) налогообложению по ставке, указанной в п.3 ст.164 Налогового кодекса РФ:

1.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

1.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч.5 ст.173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

1.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 0.

II. Товар (товары) / услуга (услуги), подлежит (-ат) налогообложению по ставке, указанной в п.2 ст.164 Налогового кодекса РФ:

2.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

2.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч.5 ст.173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

2.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не

принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 45,4.

III. Товар (товары) / услуга (услуги), подлежит (-ат) налогообложению по ставке указанной в п.1 ст.164 Налогового кодекса РФ:

3.1. Участник закупки применяет общую систему налогообложения.

Количество баллов – 100.

3.2. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения, но принимает на себя обязательство, в соответствии с ч.5 ст.173 Налогового кодекса РФ, выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, и уплатить в бюджет указанную сумму налога.

Количество баллов – 100.

3.3. Участник закупки не применяет общую систему налогообложения и не принимает на себя обязательство выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ.

Количество баллов – 100.

В качестве подтверждающего документа Участник закупки в составе заявки предоставляет справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки.

Участник закупки, не применяющий общую систему налогообложения, включает в справку или иной документ, в произвольной форме, содержащую (-ий) информацию о системе налогообложения Участника закупки, сведения о согласии / не согласии выставить Заказчику счет-фактуру (УПД) при поставке товара (-ов) / оказании услуги (-г) с выделением суммы налога, предусмотренного главой 21 Налогового кодекса РФ, а также согласии / не согласии уплатить в бюджет указанную сумму налога).

При этом, в соответствии с пунктом 17.3 раздела 17 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Кредитинвест» от 29.11.2022 года для оценки заявок (предложений) Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке критерии оценки, характеризующиеся как стоимостные и как нестоимостные.

Как указывает ООО «Аэрофинанс» в своих возражениях на жалобу, критерий оценки «снижение налоговой нагрузки для Заказчика» установлен в соответствии с подпунктом «б» пункта 17.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Кредитинвест» от 29.11.2022 года и относится к нестоимостным критериям оценки.

Подпунктом б пункта 17.3 раздела 17 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Кредитинвест» от 29.11.2022 года определены следующие критерии оценки, характеризующиеся как нестоимостные:

- 1) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, на использование результатов работ;
- 2) срок (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- 3) условия оплаты;
- 4) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 5) квалификация участника закупки при закупке товаров, выполнении работ, оказании услуг, в том числе:
  - наличие финансовых ресурсов;
  - наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других материальных ресурсов;
  - опыт работы, связанный с предметом закупки (договора);
  - деловая репутация (отзывы, благодарственные письма, грамоты по предмету договора, ISO и т.д.);
  - обеспечение кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация);
  - и иная квалификация участников закупки предусматривается в документации о закупке в зависимости от проводимого объекта закупки.
- 6) условия гарантии в отношении объекта закупки;
- 7) наличие финансовых возможностей и ресурсов для исполнения обязательств по договору;
- 8) сервисное обслуживание;
- 9) технический ресурс оборудования;
- 10) иные критерии, определенные Заказчиком в документации о закупке в зависимости от проводимого способа, специфики предмета закупки.

Указанный перечень не содержит указания на такой критерий оценки как «снижение налоговой нагрузки для Заказчика», соответственно, установление такого критерия в закупочной документации является неправомерным.

Соотношение данного критерия с иными возможными (согласно Положению о закупках Заказчика) также не установлено.

Так, в соответствии с частью 1 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет **требования к участникам закупки** в документации о конкурентной закупке **в соответствии с положением о закупке**.

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.

Порядок расчета суммы налога, подлежащая уплате в бюджет установлен статьей 173 НК РФ.

Часть 5 статьи 173 НК РФ устанавливает, что сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

1) лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;

2) налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению.

При этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете-фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг).

Дополнительный порядок возмещения налога установлен статьями 176 – 176.1 НК РФ.

Часть 1 статьи 176 НК РФ установлено, что в случае, если **по итогам налогового периода** сумма налоговых вычетов превышает общую сумму налога, исчисленную по операциям, признаваемым объектом налогообложения в соответствии с подпунктами 1 - 3 пункта 1 статьи 146 настоящего Кодекса, полученная разница подлежит возмещению налогоплательщику в соответствии с положениями

настоящей статьи.

После представления налогоплательщиком налоговой декларации налоговый орган проверяет обоснованность суммы налога, заявленной к возмещению, при проведении камеральной налоговой проверки в порядке, установленном статьей 88 настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено настоящим пунктом.

Таким образом, сама возможность получения Заказчиком финансовой выгоды в виде снижения суммы налога, подлежащего уплате будет реализована им позднее, в соответствии с налоговыми периодами.

Указанные обстоятельства не соотносятся с деталями и особенностями проведения конкретной процедуры закупки.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводам о том, что критерий оценки «снижение налоговой нагрузки для заказчика» не влияет ни на оценку качественных или функциональных особенностей оказываемых услуг, ни на саму квалификацию участника (деловая репутация, опыт работы и т.д.), ни на иные допустимые в соответствии с Положением о закупках заказчика нестоимостные критерии оценки.

Таким образом, заказчиками торгов ООО «Кредитинвест», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды», организатором закупки ООО «Аэрофинанс» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий допущено нарушение порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Папиной Н.Н. на действия заказчиков торгов ООО «Кредитинвест», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды» при проведении организатором закупки ООО «Аэрофинанс» конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий обоснованной.

2. Выдать заказчикам торгов ООО «Кредитинвест», ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды», организатору торгов ООО «Аэрофинанс» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке и содержанию помещений, зданий, сооружений и прилегающих территорий предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

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

---

(1) [https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities\\_fts/9033077/](https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities_fts/9033077/)

(2) Исходя из опубликованного ФНС России сравнения типовой налоговой нагрузки, в случае лишения заказчика возможности получения налогового вычета по НДС, средняя налоговая нагрузка возрастает до 18,5%.

(3) [https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities\\_fts/9033077/](https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities_fts/9033077/)

(4) Пункт 7 Постановления Правительства Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 «О государственном регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей»