

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-121/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.01.2024

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 09.01.2024 № 01, «.....» в лице «.....» и «.....», действующих на основании доверенности от 05.09.2022 № 1268/ХД,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — 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 (Верхне-Донское ТСП, Приокское ТСП, Черноземное ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра (реестровый № 32313117803, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в установлении в документации неправомерных и дискриминационных критериев оценки заявок по ценовому критерию, а именно, что для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребуемые антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «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 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. Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4

Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Комиссией установлено, что Заказчиком 21.12.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru), а также на сайте электронной торговой площадки размещено извещение о проведении Закупки.

Из материалов дела следует, что на участие в Закупке было подано 2 заявки от следующих участников: «.....» и «.....».

Участник № 1 «.....» применяет общую систему налогообложения, участник № 2 «.....» применяет упрощенную систему налогообложения.

Согласно протоколу подачи дополнительных ценовых предложений конкурса от 16.01.2024 № 2950847 участниками были поданы следующие сведения об окончательных ценовых предложениях:

№ п/п	Ценовое предложение	Дата и время подачи дополнительного ценового предложения	Дополнительное ценовое предложение
1	7 207 200,00 руб., без НДС	16.01.2024 11:23 (МСК)	5 508 000,00 руб., без НДС
2	7 200 000,00 руб., без НДС	16.01.2024 11:55 (МСК)	6 249 600,00 руб., без НДС

Как следует из материалов дела участник применяющий общую систему налогообложения, подал ценовое предложение в размере 5 508 000,00 руб., без НДС, а участник применяющий упрощенную систему налогообложения, подал ценовое предложение в размере 6 249 600,00 руб., без НДС.

В результате Комиссия отмечает, что у участника Закупки, применяющего общую систему налогообложения, ценовое предложение оказывается более выгодным по сравнению с ценовым предложением участника Закупки, использующего упрощенную систему налогообложения.

Комиссия отмечает, что в силу пунктов 5, 6, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации должны быть указаны:

- сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Пунктом 5 Информационной картой закупочной документации установлены

сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, которые включают в себя следующее:

Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет 7 207 200,00 (Семь миллионов двести семь тысяч двести) рублей 00 копеек.

Начальная (максимальная) цена договора, включая НДС, составляет 8 648 640,00 (Восемь миллионов шестьсот сорок восемь тысяч шестьсот сорок) рублей 00 копеек.

Начальная (максимальная) цена договора включает в себя: все затраты, накладные расходы, налоги, пошлины, таможенные платежи, страхование и прочие сборы, которые поставщик (подрядчик, исполнитель) договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора или на иных основаниях. Все расходы должны быть включены в расценки и общую цену заявки, представленной участником закупки.

При этом, предложенная Участником максимальная стоимость оказываемых транспортных услуг, в зависимости от категории транспорта, не может превышать максимальную стоимость услуг, указанную в Таблице:

Оказываемые транспортные услуги	Кол-во единиц транспортных средств (ТС)	Максимальная стоимость услуг по классу за 1 ед. ТС, в месяц, руб. без НДС*	Максимальная стоимость услуг по классу за 1 ед. ТС, в месяц, руб. с НДС*
<p>Оказание транспортных услуг компактным кроссовером класса (J) (<i>Hyundai Tucson, Kia Sportage, Toyota RAV4, Mazda CX-5, Volkswagen Tiguan, Nissan X-Trail, Mitsubishi Outlander</i> или эквиваленты указанным маркам).</p> <p>График обслуживания: по мере необходимости, но не более 286 часов в месяц. Лимит пробега не более 5000 км. в месяц.</p>	1	200 200,00	240 240,00
<p>Оказание транспортных услуг легковым автомобилем класса (C) или компактным кроссовером класса (J) (<i>Mitsubishi Lancer, FORD Focus, Skoda Octavia, Toyota Corolla, Hyundai Tucson, Kia Sportage, Toyota RAV4, Mazda CX-5, Volkswagen Tiguan, Nissan X-Trail, Mitsubishi Outlander</i> или эквиваленты указанным маркам).</p> <p>График обслуживания: по мере необходимости, но не более 286 часов в месяц. Лимит пробега не более 5000 км. в месяц.</p>	1	200 200,00	240 240,00
<p>Оказание транспортных услуг легковым автомобилем класса (C) (<i>Mitsubishi Lancer, FORD Focus, Skoda Octavia, Toyota Corolla</i> или эквиваленты указанным маркам).</p> <p>График обслуживания: по мере необходимости, но не</p>	1	200 200,00	240 240,00

более 286 часов в месяц. Лимит пробега не более 5000 км. в месяц.

* Стоимость указана с учетом не превышения максимального

количества часов использования единицы ТС в месяц.

При этом в составе документации Заказчик разместил проект договора, содержащий следующие условия о стоимости услуг.

Согласно пункту 4.1. проекта договора стоимость услуг Исполнителя за месяц определена в фиксированной величине, приведена в Сводной таблице стоимости услуг (Приложение № 1 к Договору) и не зависит от фактического количества часов использования Транспортных средств в месяц при условии не превышения максимального количества часов в месяц.

Стоимость услуг Исполнителя за месяц определена исходя из типа, класса, количества Транспортных средств, установленных в подписанном Сторонами акте сдачи-приемки оказанных услуг за отчетный месяц (Приложение № 2 к Договору).

Так, в соответствии с Приложением № 1 к Договору транспортного обслуживания «Сводная таблица стоимости услуг» и Приложением № 2 к Договору транспортного обслуживания «Форма Акта сдачи-приемки оказанных услуг» стоимость услуг будет указана с учетом НДС.

Комиссией установлено, что Заказчиком установлены следующие критерии оценки заявок и их значимость.

№ п/п	Критерии (подкритерии) оценки заявки	Весовое значение критерия	Максимальный выставаемый балл	Порядок оценки по критерию, в том числе с указанием необходимых подтверждающих сведений и документов
1	Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости) (R_{Sj})	0,8 (V_s)	100	Пункт 1 приложения 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»
2	Опыт выполнения договоров на оказание транспортных услуг, не связанных с перевозкой грузов (R_{Oj}) (за последние 3 года, со стоимостью каждого исполненного договора не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены договора)	0,2 (V_o)	100	Пункт 2 приложения 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»

Так, согласно пункту 1 Приложения № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» оценка по ценовому критерию «Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости)» осуществляется следующим образом.

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.

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.

Расчет рейтинга каждой заявки по критерию стоимости производится по следующей формуле:

$$R_{s_i} = \frac{S_{\max} - S_i}{S_{\max}} \times 100,$$

где:

R_{s_i} - рейтинг i -й заявки по критерию стоимости;

S_{\max} - начальная (максимальная) цена договора, установленная в Закупочной документации;

S_i - стоимость заявки i -го участника.

Полученное значение R_{s_i} является балльной оценкой по ценовому критерию и учитывается при расчете итогового рейтинга заявки участника, с учетом весового коэффициента.

Также в пункте 1.3.3 раздела 1 «Общие условия проведения закупки» указано, что для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС. В случае, если заказчик не имеет права применить налоговый вычет НДС, то для целей оценки заявок по ценовому критерию используются цены предложений участников с учетом всех налогов, сборов и прочих расходов в соответствии с законодательством РФ, что в обязательном порядке должно быть указано Заказчиком в порядке оценки заявок участников закупки.

Вместе с тем, Комиссия Управления считает порядок оценки путем приведения цен к единому базису неправомерным на основании следующего.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд

заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Во исполнение требований части 20 статьи 3.2 Закона о закупках, при проведении запроса котировок (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

В свою очередь, Закон о закупках не содержит норм указывающих на возможность при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником без учета НДС.

Комиссия, проанализировав положения Закона о закупках, Налогового кодекса Российской Федерации, указывает на отсутствие положений, допускающих предоставление хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в закупках. Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации применение упрощенной системы налогообложения организациями, в частности, предусматривает их освобождение от обязанности по уплате НДС. В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 N 17-П, обязанность по исчислению и уплате НДС может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, 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.

По мнению Комиссии, примененное Заказчиком в данном случае уменьшение цены лица, являющегося плательщиком НДС, создает неравные условия для участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, что противоречит положениям Закона о закупках.

В рассматриваемом случае, преимущество в заключении договора с заказчиком получит тот участник закупки, который является плательщиком НДС.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, в решениях Арбитражного суда города Москвы по делам №№ А40-212495/20, А40-45461/2021, А40-254872/20, А40-19759/2022, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам №№ А40-214462/20, А40-247662/20, А40-178780/2020, А40-230395/20, А40-4461/2021, А40-281675/21, постановлениях Арбитражного суда Московского округа по делам №№ А40-28330/2021, А40-68522/2021, Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 17.12.2021 № 305-ЭС21-24102 по делу № А40-107093/2020, от 17.01.2021 №305-ЭС21-25880 по делу № А40-42974/2021, от 06.09.2022 305-ЭС22-15109 по делу № А40-145152/2021, от 25.11.2022 № 305-ЭС22-22824 по делу № А40-271366/21, от 19.01.2023 № 305-ЭС22-28015 по делу № А40-245935/2021 и др.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

