

«25» мая 2023г. исх.№ 17

	УФАС по г. Москва
Заявитель	ООО «BCB»
Заказчик	Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы» (АО «СО ЕЭС»)
Сведения о закупке	<p><b>Способ осуществления закупки:</b> конкурс, проводимый АО «СО ЕЭС», в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства</p> <p><b>Наименование закупки:</b> право заключения договора оказания услуг по эксплуатации оборудования систем инженерно-технического обеспечения комплекса офисных зданий диспетчерского центра АО «СО ЕЭС», расположенных по адресу: г. Москва, пос. Московский, ул. Петра Непорожного, д. 7, стр. 1-4</p>
Процедура	<p>№ 32312247698 на сайте: <a href="https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/commoninfo.html?noticeInfoId=15103157">https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/commoninfo.html?noticeInfoId=15103157</a></p>
Начальная максимальная цена контракта	282 776 986,61 (Двести восемьдесят два миллиона семьсот семьдесят шесть тысяч девятьсот восемьдесят шесть) рублей 61 (шестьдесят одна) копейка.

**Жалоба на действия заказчика, закупочной комиссии.**



Тридцать первого марта 2023 г. Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы» (АО «СО ЕЭС») разместило информацию о проведении закупки (№ 32312247698) конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Объект закупки - право заключения договора оказания услуг по эксплуатации оборудования систем инженерно-технического обеспечения комплекса офисных зданий диспетчерского центра АО «СО ЕЭС», расположенных по адресу: г. Москва, пос. Московский, ул. Петра Непорожного, д. 7, стр. 1-4.

Девятнадцатого мая 2023 г. Закупочной комиссией были рассмотрены вторые части заявок и подведены итоги: четыре из пяти поданных заявок, включая заявку Заявителя, отклонены Центральной закупочной комиссией АО «СО ЕЭС» (признаны не соответствующими требованиям закупочной документации), закупка признана несостоявшейся.

Заявитель не согласен с решением Закупочной комиссии: указанное решение не соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – 223-ФЗ или Закон о закупках), а также противоречит ранее вынесенному решению УФАС по делу по делу № 077/07/00-5098/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров по жалобе ПК «ТЕХСЕРВИС» на положения конкурсной документации в части методики оценки ценовых предложений участников.

#### Доводы жалобы:

1. Положениями конкурсной документации установлено:

1.1. п. 2.2.1. начальная (максимальная) цена Договора, заключаемого по результатам конкурса, которая составляет 282 776 986 (Двести восемьдесят два миллиона семьсот семьдесят шесть тысяч девятьсот восемьдесят шесть) рублей 61 копейка с учетом НДС (20 %).

1.2. Разделом 5 Конкурсной документации утверждён проект договора. Пункт 1.2. проекта договора содержит информацию о том, что *в случае, если Исполнитель применяет упрощенную систему налогообложения, вместо условия о включении в цену Договора НДС включается условие: НДС не облагается в связи с применением Исполнителем упрощенной системы налогообложения*

1.3. п. 3.2.1.1. Для определения лучших условий исполнения Договора Центральная закупочная комиссия оценивает и сопоставляет Конкурсные заявки по степени выгоды для Заказчика, исходя из следующих критериев:

№ п/п	Наименование критерия	Обозначение выставленного по критерию балла /суммы баллов	Значимость критерия	Обозначение значимости критерия
1.	Цена Договора	КЦi	50%	ВЦi
2.	Качество Услуг и квалификация Участника конкурса, в том числе:	ККУi	45%	ВКУi
2.1.	Опыт выполнения аналогичных договоров	К2.1	35 %	P2.1
2.2.	Деловая репутация	К2.2	30%	P2.2
2.3.	Количество квалифицированных специалистов Участника	К2.3	35%	P2.3



	конкурса, привлекаемых к оказанию Услуг по Договору			
3.	<b>Срок предоставления гарантии качества оказанных в расчетном месяце Услуг (включая предоставленные в процессе оказания Услуг материальные ресурсы)</b>	КСГі	5%	ВСГі

1.4. п. 3.2.2.1.1. Присвоение баллов по критерию 1 «Цена Договора» осуществляется в зависимости от интервала отклонения в меньшую сторону от начальной (максимальной) цены, указанной в пункте 2.2.1 Конкурсной документации:

– «5» баллов присваивается Участнику конкурса, предложенная цена Договора которого меньше начальной (максимальной) цены Договора более, чем на 10 % (включительно);

– «4» балла присваивается Участнику конкурса, предложенная цена Договора которого меньше начальной (максимальной) цены Договора более, чем на 7 % (включительно), но менее чем на 10 %;

– «3» балла присваивается Участнику конкурса, предложенная цена Договора которого меньше начальной (максимальной) цены Договора более, чем на 3 % (включительно), но менее чем на 7 %;

– «2» балла присваивается Участнику конкурса, предложенная цена Договора которого меньше начальной (максимальной) цены Договора менее, чем на 3 %;

– «1» балл присваивается Участнику конкурса, предложенная цена Договора которого соответствует начальной (максимальной) цене Договора.

Таким образом, по критерию цены предпочтительной является заявка участника с наименьшей ценой.

Заказчик в положении о закупке не предусмотрел порядок сравнения ценовых предложений участников закупки с УЧЕТОМ системы налогообложения, применяемой к таким участникам.

2. Рассмотрение заявок Центральной закупочной комиссией:

2.1. Протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе № 2702062 (в ЕИС № 32312247698), участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 44-цзк-1-2 от 19.05.2023 г. решение о несоответствии заявки Заявителя обосновано превышением цены договора, предложенной Участником, без НДС (251 671 518,08 рублей), над начальной (максимальной) ценой без НДС, указанной в Приложении №1 к Конкурсной документации и в извещении, сформированном на электронной площадке (235 647 488,84 рублей).

По аналогичным причинам отклонена заявка участника № 3.

2.2. Согласно Протоколу подведения итогов конкурса № 2702062 (в ЕИС № 32312247698), участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 44-цзк-1-3 от 19.05.2023 г. по результатам рассмотрения Центральной закупочной комиссией АО «СО ЕЭС» было установлено что подано 5 (пять) заявок, 4 (четыре) из которых не соответствуют требованиям, закупка признана несостоявшейся.

2.3. Ценовое предложение единственного участника (из пяти), заявка которого по решению Центральной закупочной комиссии АО «СО ЕЭС» соответствует требованиям,



составляет **254 496 460 (двести пятьдесят четыре миллиона четыреста девяносто шесть тысяч четыреста шестьдесят тысяч) рублей 00 копеек.**

2.4. Ценовое предложение Заявителя (ООО «ВСВ»), порядковый номер заявки - 2, составило **251 671 518 (двести пятьдесят один миллион шестьсот семьдесят одна тысяча пятьсот восемнадцать) рублей 08 коп**

По критерию «Цена договора» предложение (заявка) Заявителя является более выгодным.

### **3. Требования законодательства к формированию цены договора:**

3.1. Согласно п. 1 ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон, независимо от того, из каких составляющих (включая налоговые) эта сумма складывается.

3.2. В силу ст. 2 НК РФ, пп. 1, 3 ст. 2 ГК РФ к налоговым отношениям гражданское законодательство по общему правилу не применяется, а гражданские правоотношения, в свою очередь, не регулируются налоговым законодательством. Уплата тех или иных налогов, в том числе НДС, осуществляется в соответствии с правилами, установленными налоговым законодательством, тогда как отношения между сторонами гражданско-правового договора определяются в соответствии с гражданским законодательством.

3.3. В силу п. 1 ст. 23 НК РФ налогоплательщики обязаны уплачивать законно установленные налоги. Лица, не являющиеся налогоплательщиками, или налогоплательщики, освобожденные от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой НДС, по смыслу п. 5 ст. 173 НК РФ исчисляют сумму НДС, подлежащую уплате в бюджет, лишь в случаях, прямо установленных действующим законодательством.

*Таким образом, исходя из указанной в конкурсной документации начальной максимальной цены договора, а также отсутствием порядка сравнения ценовых предложений участников закупки с учетом системы налогообложения, применяемой к таким участникам можно сделать однозначный вывод о том, что начальная максимальная цена является единой для участников, применяющих разные режимы налогообложения.*

### **4. Нормативное обоснование:**

4.1. В силу п. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

4.2. Положениями п. 1 ст. 3 Закона о закупках устанавливаются основные принципы закупки товаров и услуг. Ключевыми принципами являются: информационная открытость закупки; равноправие; сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Принцип не установления неизмеряемых требований указывает на недопущение возможности 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.

4.3. В соответствии с ч. 2 ст. 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 поставок требования.



4.4. В соответствии с пп. 13, 14 ч. 10 ст. 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.

4.5. В соответствии с положениями Закона N 223-ФЗ порядок формирования цены договора устанавливается заказчиком самостоятельно.

4.6. Согласно пп. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона 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 или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

4.7. Из буквального толкования ч. 22 ст. 3.2, ч. 10 ст. 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). Указанная позиция подтверждается Определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 N 307-ЭС20-21065 по делу N А56-75118/2019.

4.8. Заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке порядок обоснования начальной (максимальной) цены договора, в том числе необходимость учета при формировании цены договора налога на добавленную стоимость. Договор по результатам закупки, победителем которой является участник, применяющий упрощенную систему налогообложения, заключается на условиях, определенных положением о закупке (Письмо Минфина России от 28.02.2020 N 24-01-08/14840, Письмо Минэкономразвития России от 13.07.2016 N Д28и-1834).

4.9. По общему правилу п.16. ст 3.2. Закона о закупках 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.

Исходя из того, что конкурсная документация Заказчика содержит информацию о начальной максимальной цене и не содержит методики определения /изменения ее в зависимости от того какую систему налогообложения применяет участник конкурса (закупки). ООО «ВCB» руководствовался общими принципами Закона о закупках и действующим законодательством согласно которому цена определена для всех участников закупки.

Не можем не отметить, что согласно Определению Верховного Суда РФ от 23.09.2019 N 306-ЭС19-15999 по делу N А12-25318/2018 не допускается отказ от подписания контракта участником на УСН, если в цене контракта выделен НДС, так как установленная контрактом стоимость оплаты соответствующих товаров, работ или услуг не соотносится с налоговыми обязательствами победителя, а является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении.

Таким образом, нарушение законодательства закупках выражено в:

- неоднозначные положения конкурсной документации Заказчика привели к тому что Заявитель (применяющий упрощенную систему налогообложения) был поставлен в уязвимое положение в сравнении с другими участниками в связи с тем, что руководствовался начальной



максимальной ценой, указанной в конкурсной документации, с учетом требований налогового законодательства (как налогоплательщик НДС).

**Нормы действующего законодательства не устанавливают обязанности участников конкурсных и иных закупок, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость** в силу того, что они не являются плательщиками налога.

- неправомерном отклонении конкурсной заявки по основаниям предусмотренным подпунктом «в» п. 2.8.9.2. конкурсной документации (несоответствие Конкурсной заявки требованиям Конкурсной документации, в том числе в части предмета конкурса, превышения цены, указанной в Конкурсной заявке, над начальной (максимальной) ценой, указанной в Конкурсной документации, ухудшения для Заказчика условий исполнения Договора).

**ПРОШУ:**

1. Признать жалобу обоснованной
2. Признать Заказчика нарушившим требования 223-ФЗ
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

Генеральный директор ООО «ВСВ»

Стрижаков В.Н.

