



**Общество с ограниченной ответственностью
«Экспертный центр «ТехноАльянс»
ИНН 7456036790, КПП 745601001, ОГРН 1177456054786**

455000, Челябинская обл.,
г.Магнитогорск,
пр.К.Маркса 68-98
«06» октября 2023 г.
Исх.№ 10-23/39/2

тел. 8(3519)432992, 89525200666
e-mail: tehnoalliance@list.ru
d_sheligan@mail.ru

Кому	Тывинское Управление Федеральной антимонопольной службы России Адрес: 667007, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 "А" E-mail: to17@fas.gov.ru Копия: VlasovVV@tv.rosseti-sib.ru ZolotuhinaVA@tv.rosseti-sib.ru
Заявитель	Общество с ограниченной ответственностью «Экспертный центр «ТехноАльянс» ИНН 7456036790, КПП 745601001 Юридический адрес: 153000, Челябинская обл., г.Магнитогорск, пр.К.Маркса 68-98 Тел./ф.: 8 (3519) 432992, 89514482892 E-mail: tehnoalliance@list.ru
Заказчик	Акционерное общество «Россети Сибирь Тываэнерго» (АО «Россети Сибирь Тываэнерго») Место нахождения и почтовый адрес Заказчика: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая 4. E-mail: VlasovVV@tv.rosseti-sib.ru Тел.: (39422) 9-84-45 Контактные лица Заказчика: Главный специалист сектора закупок Кузнецова Надежда Алексеевна E-mail: KuznetsovaNA@tv.rosseti-sib.ru Тел.: (39422) 9-85-44 Специалист 2 категории сектора закупок Золотухина Вера Александровна E-mail: ZolotuhinaVA@tv.rosseti-sib.ru Тел.: (39422) 9-85-43
Указание на размещаемый Заказ	Номер извещения: 32312733869 от 05.09.2023 г. Наименование закупки: «Подряд по обследованию зданий и сооружений специализированной организацией, для нужд АО "Россети Сибирь Тываэнерго" № 23.1-11/3.1-0004 Ссылка на размещаемый заказ: https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/changes-and-explanations.html?noticeInfoId=15785020

Жалоба на решение

Конкурсной комиссии по подведению итогов и положения документации по конкурсу в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора подряда по обследованию зданий и сооружений специализированной организацией, для нужд АО «Россети Сибирь Тываэнерго» № 23.1-11/3.1-0004 (извещение №[32312733869](#) от 05.09.2023 г.)

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещена информация о проведении запроса предложений в электронной форме «Подряд по обследованию зданий и сооружений специализированной организацией для нужд АО "Россети Сибирь Тываэнерго № 23.1-11/3.1-0004» (извещение №[32312733869](#) от 05.09.2023 г.)

По результатам итогового протокола считаем, что итоговый протокол и положения закупочной документации Заказчиком составлены с нарушением действующего законодательства.

Пунктом 5 части II Информационной карты установлено:

«Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет 640 218 (шестьсот сорок тысяч двести восемнадцать) рублей 78 копеек, кроме того НДС в размере 20 %.

Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 768 262 (семьсот шестьдесят восемь тысяч двести шестьдесят два) рубля 54 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.»*

Так же в Приложении 1 к части II Информационной карты определены Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Порядок оценки по критерию «Цена Договора» установлен следующим образом:

«Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.»

Между тем, условия оценки заявок по Закону N 223-ФЗ не могут зависеть от режима налогообложения участника.

Федеральный закон "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений (ч. 3 ст. 2 Закона о закупках).

В соответствии с 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. 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).

Согласно пунктам 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации с 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).

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

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

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 (с учетом) НДС.

Данной позиции придерживается Арбитражный суд г. Москвы, которым было рассмотрено дело о признании недействительными решения и предписания от 20.02.2021 г. по делу № 077/07/00-2798/2021, принятыми УФАС по г. Москве. Позицию Арбитражного суда поддержал Девятый Арбитражный Апелляционный суд (Постановление 9ААС от 23 августа 2021 г. N 09АП-45560/2021).

Судом было указано, в том числе на следующее:

«... следует отметить, что при оценке ценовых предложений участников закупочной процедуры по стоимости без НДС лица, применяющего упрощенную систему налогообложения, будут поставлены в заведомо невыгодные условия закупки

поскольку, в отличие от лиц, применяющих общую систему налогообложения, будут обязаны уплатить налог на доходы (ст.ст. 346.11 и 346.14 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) в размере 6 % от суммы полученного дохода (ч.1 ст. 346.20 НК РФ). Таким образом, чистая прибыль лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения, будет изначально ниже, нежели у лиц, находящихся на общей системе налогообложения, что ставит их в заведомо невыгодное положение в рамках рассматриваемой закупочной процедуры и способствует их отказу от участия закупочной в процедуре лишь на основании применения ими упрощенной системы налогообложения. Увеличение же такими лицами своих ценовых предложений при подаче заявок (для исключения последующего исполнения договора в убыток собственным интересам) исключит возможность их победы в закупочной процедуре ввиду более привлекательного ценового предложения, сделанного лицом применяющим общую систему налогообложения».

Кроме того, согласно письму ФАС России от 22.08.2018 N АД/66562/18, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

При этом 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, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

Данная позиция подтверждается решением Московского УФАС России по делу №077/07/00-22090/2021 от 16.12.2021.

Установленный в закупочной документации порядок выбора победителя среди заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, создает преимущественные условия для участников, являющихся плательщиками НДС по сравнению с участниками, применяющими УСН, что противоречит требованиям Закона о закупках и влечет за собой необоснованное ограничение участников закупки. Оценка ценовых предложений должна осуществляться исключительно в том виде, в котором ценовые предложения поданы участниками, и за какую итоговую цену участник готов поставить товары (выполнить работы, оказать услуги).

В настоящем случае, установленный порядок сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису путем добавления суммы НДС из цен

предлагаемых участниками Закупки, не отвечает требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

С итоговым протоколом Общество не согласно, что послужило основанием для обращения с настоящей жалобой.

В подтверждение законности и обоснованности позиции Общества считаем необходимым сослаться на п. 33 Обзора судебной практики ВС РФ №3 (2021) (утв. Президиумом ВС РФ 10 ноября 2021 г.). Так, указывая на *недопустимость включения в документацию о закупке порядка оценки заявок правил сравнения ценовых предложений участников в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения, Суд, в частности, указал на необходимость соблюдения заказчиками принципа равноправия участников. При этом этот принцип предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.*

Кроме этого, по мнению ВС РФ, *применение указанного положения документации приводит к увеличению цены, предложенной участником закупки, применяющим УСН, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это ставит участника в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими ОСН, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС. Также Суд подчеркнул, что **увеличение предложенной цены договора на сумму НДС для целей сравнения заявок участников лишено законных оснований**, поскольку участник, применяющий УСН, не может быть понужден к увеличению предложенной им цены по требованию заказчика. Иное противоречило бы нормам законодательства о налогах и сборах.*

Подводя итог вышеизложенного, следует отметить, что Заказчиком при формировании итогового протокола и закупочной документации были допущены нарушения действующего законодательства, указанные в настоящей жалобе, выразившиеся в установлении порядка сравнения ценовых предложений путем приведения к единому базису, не отвечающего требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и соответственно итоговый протокол признания победителя закупки составлен с нарушением действующего законодательства.

Согласно ч.10 ст.3 223-ФЗ, *любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:*

1) 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;

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Действия (бездействие) организатора торгов, 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.

На основании изложенного, просим антимонопольный орган:

1. Признать жалобу ООО «ЭЦ «ТехноАльянс» обоснованной;
2. Обязать Заказчика устранить существенные нарушения действующего законодательства РФ.

Приложение:

1. Документация о закупке № [32312733869](#) от 05.09.2023 г.;
2. Итоговый протокол;
3. Лист записи ООО «ЭЦ «ТехноАльянс»;
4. Свидетельство о постановке на учет ООО «ЭЦ «ТехноАльянс»;
5. Приказ о назначении генерального директора ООО «ЭЦ «ТехноАльянс».

Генеральный директор

ООО «ЭЦ «ТехноАльянс»

М.П.



Шелиган Д.Т.

