**Разъяснения положений извещения о закупке от 04.07.2024 г. № 3**

**(Извещение от 21.06.2024 г. № ОКЭФ-ДРОЭЗ-89)**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| № п/п | Вопрос | Разъяснения |
| 1 | Недопустимо установление начальной максимальной цены договора (далее — НМЦД) в двух значениях — с НДС и без НДС.  В соответствии с извещением от 21.06.2024 г. № ОКЭФ-ДРОЭЗ-89 о проведении открытого конкурса в электронной ферме (далее — извещение) начальная максимальная цена договора (далее — НМДЦ) составляет 45 238 683,61 рублей. В извещении также содержится информация, чт НМЦД указан «без учета НДС».  Далее относительно НМЦД имеется следующее указание:  «В целях обеспечения возможности размещения извещения о настоящей закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) в соответствии с функционалом ЕИС, а также обоснования расчета НМЦД, справочно приводится НМЦД с учетом НДС в размере 54 286 420,33 рублей».  В пункте 3.12 конкурсной документации также указана НМЦД 45 238 683,61 рублей без учета НДС, а также «справочно» — НМЦД с НДС.  В составе конкурсной документации имеется проект договора, заключаемого с победителем закупки, в разделе 5 которого предполагается указание стоимости работ и порядка расчетов. Относительно указания стоимости работ в пункте 5.1 имеется сноска, согласно которой:  «В случае если Договор заключается с лицом, не являющимися в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах плательщиком НДС, то цена Договора НДС не облагается».  Также в пункте 9.2 конкурсной документации указано, что «Ценовые предложения участников сопоставляются без учета НДС».  Из данных формулировок следует, что возможно применение НМЦД в двух значениях — с НДС и без НДС, что не соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон № 223-ФЗ).  Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), не следует из положений части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о НМЦД (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.  Данный вывод также следует из письма ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 (приложен к запросу), в котором относительно возможности указания в документации закупки НМЦД с НДС и без НДС указано следующее[[1]](#footnote-1):  «Согласно [пунктам 5](consultantplus://offline/ref=44EF18B81010ACE36FDB839774958F32636EF14C23D85D000A40E53A321563539CB335EAFC5B0716872E8A849500E81537C4AFCCFEeBNCM), 7 части 10 статьи 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).  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.  При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями Закона о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.»  В нарушение положений Закона № 223-ФЗ в документации заказчик установил НМЦД в двух значениях, что является нарушением части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.  Вывод о недопустимости установления НМЦД в двух значениях также подтверждается определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, постановлением Арбитражного Суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020 (приложены к запросу).  Согласно вышесказанному, просим заказчика устранить нарушение, установив НМЦД в одном значении — с НДС или без НДС, указав соответствующую информацию в документации.  Приложения по вопросу 1 (НМЦК с НДС и без НДС): письмо ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 определение Верховного суда Российской Федерации от 23.04.2021 № А56-75118/2019 постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020 | Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках) положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, тем самым, Закон о закупках предоставляет право заказчику самостоятельно, в рамках законодательства Российской Федерации, нормами, определенными положением о закупке, устанавливать по своему усмотрению порядок проведения закупки, включая определение начальной (максимальной) цены договора.  Обязательным условием размещения извещения о проведении закупки в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг (далее – ЕИС) является наличие закупки в плане закупки, где цена договора указывается с учетом НДС, а в случае, если поставка товара, выполнение работ, оказание услуг не облагается в соответствии с законодательством Российской Федерации налогом, то без учета НДС.  При этом согласно нормам законодательства, в случае отклонения более чем на 10 процентов начальной (максимальной) цены договора, определенной извещением, от цены договора, определённой планом закупки, функционал ЕИС не дает возможность разместить извещение о закупке в ЕИС, т.е. не дает возможность разместить закупку с указанием ее начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, в случае, если в соответствии с законодательством, поставка товара, выполнение работ, оказание услуг облагается налогом.  Руководствуясь принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, определенным частью 1 статьи 3 Закона о закупках, в целях приведения к единому базису сравнения ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиком НДС, а также ценовых предложений участников закупки, не являющихся, в соответствии с законодательством, плательщиком НДС, в конкурсной документации начальная (максимальная) цена договора указана 71 940 020,00 (Семьдесят один миллион девятьсот сорок тысяч двадцать) рублей 00 копеек, без учета НДС. В целях обеспечения возможности размещения извещения о настоящей закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) в соответствии с функционалом ЕИС, а также обоснования расчета начальной (максимальной) цены договора, справочно приводится начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС в размере 86 328 024,00 (Восемьдесят шесть миллионов триста двадцать восемь тысяч двадцать четыре) рубля 00 копеек, включая НДС. Учитывая нормы Закона о закупках Заказчик самостоятельно в конкурсной документации устанавливает критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, в том числе требования к участникам закупки по предоставлению ценового предложения. Указание в документации сведений о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) без учета НДС позволяет обеспечить возможность сопоставления по критерию «цена» заявок участников, использующих разные режимы налогообложения, что позволяет соблюсти нормы Закона о закупках и Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 N 135-ФЗ.  В Положении о закупках Заказчика п. 6.3.9.6. предусмотрено условие, что при проведении оценки по ценовому критерию заказчик имеет право в документации о закупке определить единый базис сравнения ценовых предложений участников закупки без учета НДС.  Заказчик при определении порядка оценки по ценовому критерию проводит анализ назначения приобретаемой продукции для выяснения, вправе ли он произвести налоговый вычет НДС в соответствии со ст. 171 Налогового кодекса РФ. По указанной закупке применение налогового вычета НДС возможно, в связи с чем был применен п. п. 6.3.9.6. Положения о закупках.  Принимая во внимание указанное, учитывая что установлено одно значение начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, начальная (максимальная) цена договора, определенная в конкурсной документации, соответствует нормам Закона о закупках |
|  | Предложение рассмотреть возможность заменить предмет оценки по показателю оценки 1 «опыт поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, аналогичных предмету договора».  На данный момент в рамках данного показателя оценки предполагается оценивать «наибольшую цену одного из исполненных участником закупки договоров (контрактов)».  Вместе с тем, просим заказчика принять во внимание следующее.  Объектом закупки является разработка документации по планировке территории. При необходимости разработки технически сложной документации по планировке территории, а также документации на большую территорию, имеется практика выполнения таких задач в рамках нескольких закупок (нескольких контрактов). Вместе с тем, целью оценки имеющегося у участников закупки опыта работ является выявление участника, имеющего больший по сравнению с другими участниками опыт выполнения работ. Таким образом, наиболее репрезентативным в данном случае будет являться показатель оценки, предполагающий оценку опыта выполнения сопоставимых с предметом контракта работ не в рамках 1 договора (контракта), а по всем имеющимся у участника закупки.  Просим заказчика рассмотреть возможность замены предмета оценки по показателю с «наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров (контрактов)» на «общая цена исполненных участниками закупки договоров (контрактов)». Такой показатель позволит наиболее объективно выбрать участника, имеющего больший опыт выполнения работ, сопоставимых с предметом контракта. При этом, при такой оценке будет учтена и стоимость работ, и их количество. | Заказчик, рассмотрев предложение участника закупки, сообщает об отсутствии необходимости вносить изменения в критерии оценки заявок на участие в конкурсе, величины значимости этих критериев, порядок оценки заявок на участие в конкурсе. |

1. [↑](#footnote-ref-1)