

# ПРОТОКОЛ № 012/04/7.32.3-191/2022

## об административном правонарушении

17 марта 2022 года

г. Йошкар-  
Ола, ул. Волкова, д. 164, каб. № \_\_\_\_

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту разработки документации о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора о поставке микроскопа Альтами СМ0745 или эквивалента в полном соответствии с техническими характеристиками, наименованием, количеством, ценами согласно Спецификации ценовой (Приложение № 1, 1А к Договору), Спецификации технической (Приложение № 2, 2А к Договору) (извещение в ЕИС в сфере закупок № 32110962197 от 20.12.2021) с нарушением требований, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в отношении должностного лица Акционерного общества «Марийский машиностроительный завод» (далее АО «ММЗ») - начальника сектора организации закупочной деятельности <...>

<...>;

контактный телефон: \_\_\_\_\_;

подвергалась административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения (в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ): сведения отсутствуют.

### **Место, время совершения и событие административного правонарушения.**

20.12.2021 АО «Марийский машиностроительный завод» размещено извещение о проведении сравнения цен в неэлектронной форме на поставку кронштейнов для светодиодных светильников в целях оказания дополнительных услуг.

Начальная цена: 1 998 000,00 рублей.

Предметом вышеуказанного аукциона является право заключения договора на поставку микроскопа Альтами СМ0745 или эквивалента в полном соответствии с техническими характеристиками, наименованием, количеством, ценами согласно Спецификации ценовой (Приложение № 1, 1А

к Договору), Спецификации технической (Приложение № 2, 2А к Договору).

В соответствии с пунктом 5 Извещения проводимого аукциона заказчиком установлено следующее:

«5. Начальная (максимальная) цена Договора с НДС: 1 998 000,00 (Один миллион девятьсот девяносто восемь тысяч) рублей 00 копеек.

Общая стоимость Договора включает в себя стоимость оборудования в соответствии со Спецификацией ценовой (Приложение № 1, №1а к Договору).

В случае если Договор заключается с Поставщиком, не являющимся плательщиком НДС, то общая сумма Договора уменьшается на сумму НДС.»

В данном случае применение спорного положения закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при проведении закупок заказчиком надлежит руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

Комиссией установлено, что положения Закона о закупках, Налогового кодекса РФ, не предусматривают возможность предоставления хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в конкурентных процедурах.

Увеличение при оценке заявок ценовых предложений участников закупки, использующих право на освобождение от уплаты НДС или не являющихся налогоплательщиками НДС, на сумму налога на добавленную стоимость, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему

налогообложения, то есть к созданию неравных условий, что противоречит принципу равенства, закрепленному в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия обращает внимание заказчика, что участник, применяющий упрощенную систему налогообложения, не может быть понужден к увеличению предложенной им цены на сумму НДС по требованию заказчика. Иное противоречило бы нормам законодательства о налогах и сборах.

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - Налоговый кодекс) 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.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (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.

Напротив, из буквального толкования части 22 статьи 3.2, 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); победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу о том, что заказчик не имеет правовых оснований каким-либо образом увеличивать ценовые предложения участников закупки или уменьшать, в том числе при заключении контракта, относящихся к разным категориям налогоплательщиков. Заключение договора должно осуществляться заказчиком исключительно по той цене, которая предложена победителем аукциона без учета применяемой системы налогообложения.

Данная позиция подтверждается письмом ФАС России № АД/66562/18 от

22.08.2018 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)», а также судебной практикой – Определением судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065.

Таким образом, заказчиком нарушен пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно статье 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Ответственным лицом за исполнение документации электронного аукциона № 32110962197 на поставку микроскопа Альтами SM0745 или эквивалента в полном соответствии с техническими характеристиками, наименованием, количеством, ценами согласно Спецификации ценовой (Приложение № 1, 1А к Договору), Спецификации технической (Приложение № 2, 2А к Договору) является должностное лицо АО «ММЗ» - начальник сектора организации закупочной деятельности <...>.

Согласно трудовому договору от 31.10.2014 <...> принята на должность Ведущего специалиста по закупкам.

Согласно дополнительному соглашению о постоянно переводе №1495 от 31.10.2014 <...> переведена на должность начальника сектора.

В соответствии с пунктом 3.2.9 должностной инструкции Начальник сектора организует работу по разработке документации, необходимой для проведения процедуры размещения заказа.

Таким образом, действия (бездействие) должностного лица АО «ММЗ» <...> содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

**Временем совершения административного правонарушения является 20.12.2021** (дата размещения утверждения конкурсной документации).

**Местом совершения административного правонарушения является: 424003, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Суворова, 15** (адрес исполнения <...> своих служебных обязанностей).

Санкция части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.83 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **29 марта 2022 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб 4.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <...> разъясняются её права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном

правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Протокол об административном правонарушении составлен посредством видеоконференцсвязи через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.rt.ru/c/9170434053>) с рабочего компьютера <...> при участии <...> 17 марта 2022 года в 09 часов 40 минут.

Права и обязанности, предусмотренные ст. 25.1, 25.5 КоАП РФ

<...> разъяснены <...> 12.07.2021 в 09:38

\_\_\_\_\_

<...>

\_\_\_\_\_

(Ф.И.О. составившего протокол)

(подпись)

17 марта 2022 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении: С вменяемым нарушением не согласна, письменные возражения будут представлены в письменном виде.

\_\_\_\_\_  
Сообщаем, что с 06.04.2020г. пропуск в здание ограничен: при входе необходимо иметь при себе справку, подтверждающую право передвигаться в период самоизоляции, средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

**В связи с чем, возможность участия в заседании комиссии будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.rt.ru/c/3999054990>).**

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

