

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/19.5-1866/2022

о назначении административного наказания

01 декабря 2022 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 054/04/19.5-1866/2022 от 16.11.2022 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – ФГП ВО ЖДТ России) (105120, город Москва, Костомаровский переулок, 2, ОГРН: 1037701021841, Дата присвоения ОГРН: 01.04.2003, ИНН: 7701330105, КПП: 770901001), в присутствии <...>, в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело принято к рассмотрению на основании протокола № 054/04/19.5-1866/2022 от 16.11.2022.

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «СБК» (далее – ООО «СБК») (вх. №13602/22 от 05.09.2022) на действия ФГП ВО ЖДТ России при проведении закупки на оказание услуг по капитальному ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (№ 32211654162 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба была принята к рассмотрению Новосибирским УФАС России.

Новосибирским УФАС России жалоба ООО «СБК» (вх. №13602/22 от 05.09.2022) на действия ФГП ВО ЖДТ России при проведении закупки на оказание услуг по капитальному ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (№ 32211654162 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) была рассмотрена и признана обоснованной.

Новосибирским УФАС России ФГП ВО ЖДТ России выдано предписание № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно:

- в срок до 07.10.2022 года, внести изменения в аукционную документацию и извещение в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), с учетом принятого Комиссией Новосибирского УФАС России решения № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 г., установив одно значение цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом, содержит или нет установленная цена НДС, исключив спорные положения и указав, что цена договора,

заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения);

- отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022, протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022, протокол подведения итогов аукциона № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/32211654162>);

- об исполнении настоящего предписания организатору аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/32211654162>) – филиалу ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России до 11.10.2022 года с приложением подтверждающих документов.

Копии решения № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 и предписания № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 направлены ФГП ВО ЖДТ России (105120, г. Москва, пер. Костомаровский, д. 2), филиалу ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (630004, г. Новосибирск, ул. Сибирская, 19), а также размещены на официальном сайте Новосибирского УФАС России: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80093676751365 копии данного решения и предписания получены филиалом ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге по адресу: 630004, г. Новосибирск, ул. Сибирская, 19, 03.10.2022 г. Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80093676751372 копии данного решения и предписания получены ФГП ВО ЖДТ России по адресу: 105120, г. Москва, пер. Костомаровский, д. 2, 22.09.2022 г.

Согласно ответу филиала Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» на Западно-Сибирской железной дороге (вх. № 14913-ЭП/22 от 26.09.2022 г., вх. № 15194/22 от 29.09.2022 г.), филиалом ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге приняты меры, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно:

1. Внесены изменения в аукционную документацию и извещение о закупке (Приложения 1, 2, 3) на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ

России на Западно-Сибирской железной дороге (номер извещения на сайте, процедура 32211654162, опубликованная на электронной торговой площадке «РТС-тендер» на сайте <https://www.rts-tender.ru/>, лот № 1), в соответствии с требованиями Закона о закупках, с учетом принятого Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области решения от 14.09.2022 № 054/01/18.1-1501/2022.

2. Аннулирован протокол рассмотрения первых частей заявок на участие и протокол сопоставления ценовых предложений по закупке на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, процедура 32211654162, опубликованная на электронной торговой площадке «РТС-тендер» на сайте <https://www.rts-tender.ru/>, лот № 1) (Приложение 1).

3. Продлен срок подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге в составе 1 лота (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, процедура 32211654162, опубликованная на электронной торговой площадке «РТС-тендер» на сайте <https://www.rts-tender.ru/>, лот № 1) до 05.10.2022 05:00 (МСК) (Приложения 1, 2).

Филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге в ответе также указал, что направляет в Новосибирское УФАС России подтверждающие документы в соответствии с предписанием от 14.09.2022 № 054/01/18.1-1501/2022.

В ходе рассмотрения представленных документов было установлено следующее.

Филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге в полном объеме исполнил пп. 3, 4 предписания № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022:

- отменил протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022, протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022, протокол подведения итогов аукциона № 2488920, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2022.

- продлил срок подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по текущему ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/> 32211654162).

При этом п. 2 предписания № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге исполнил не в полном объеме, а именно:

- филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге установил одно значение цены договора, указав следующее: начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 361 000 (триста шестьдесят одна тысяча) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% - 60 166 (шестьдесят тысяч сто шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.

При этом филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге не исключил спорные положения и не указал, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения), при этом внес следующие изменения в аукционную документацию:

- в п. 3 раздела I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ Аукционной документации указал следующее: Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС. В случае непредоставления участником закупки документов, подтверждающих применение специального налогового режима, цена договора, заключаемого с таким победителем аукциона в электронной форме, будет включать НДС в размере, установленном данной документацией.

- в п. 8 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации указал следующее: Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС.

- в п. 9 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации указал следующее: Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС.

В случае непредоставления участником закупки документов, подтверждающих применение специального налогового режима, цена договора, заключаемого с таким победителем аукциона в электронной форме, будет включать НДС в размере, установленном настоящей документацией.

- в п. 2 раздела IV. ОБОСНОВАНИЕ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ ДОГОВОРА Аукционной документации указал, что сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене без ставки НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене без ставки НДС. В случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется упрощенная система налогообложения, договор заключается по его ценовому предложению без ставки НДС. В случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется общая система налогообложения, договор заключается по ценовому предложению со ставкой НДС, в размере, установленном в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. В случае непредоставления участником закупки документов, подтверждающих применение специального налогового режима, цена договора, заключаемого с таким победителем аукциона в электронной форме, будет включать НДС в размере, установленном данной документацией.

- п. 2.1 проекта договора: 2.1. Цена настоящего Договора составляет: _____ (сумма прописью) рублей ____ копеек, в том числе НДС 20% - _____ (сумма прописью) рублей ____ копеек. Цена каждой единицы Услуги указана в «Спецификации услуг» (Приложение № 2 к настоящему Договору).

Цена настоящего Договора составляет: _____ (сумма прописью) рублей ____ копеек без НДС, на основании _____. Цена за единицу Услуги указана в Приложении № 2 «Спецификация Услуги» к настоящему Договору (в случае, если Исполнитель находится на упрощенной системе налогообложения или применяет иной специальный налоговый режим).

- в Приложении № 2 к проекту Договора просит заполнить следующую таблицу:

Спецификация услуг

(заполняется в соответствии с предложением победителя аукциона)

Позже филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на	№ п/п	Наименование услуг	Ед. изм.	Кол-во	Цена за ед. руб.,	Сумма, руб.,
					с учетом НДС (либо без учета НДС)	с учетом НДС (либо без учета НДС)
	Итого:					

Западно-Сибирской железной дороге вновь прислал уведомление, где также указал об исполнении требований предписания, с приложением документации об аукционе в электронной форме на право заключения договора «Оказание услуг по капитальному ремонту автомобилей с заменой запасных частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге» (Закупка у МСП) (далее – Аукционная документация) (вх. № 15059-ЭП/22 от 28.09.2022 г.).

При этом в Аукционную документацию были внесены следующие изменения:

В п. 8 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации и в п. 2 раздела IV. ОБОСНОВАНИЕ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ ДОГОВОРА Аукционной документации исключил следующее предложение: «Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС». При этом данное условие сохранилось в п. 9 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации.

Таким образом, филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге не исключил спорные положения из Аукционной документации, не добавил условие о том, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения), как требовалось в предписании №054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 г.

Указанное предписание необходимо было исполнить в срок до 07.10.2022 г., сообщив в Новосибирское УФАС России до 11.10.2022 г. с приложением подтверждающих документов.

В установленный предписанием срок филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге иных документов в антимонопольный орган не представил, в ЕИС по состоянию на 11.10.2022 г. по закупке (извещение № 32211654162) размещена аукционная документация в редакции, представленной в адрес Новосибирского УФАС России в ответе вх. № 15059-ЭП/22 от 28.09.2022 г.

По состоянию на 11.10.2022 г. в ЕИС по закупке (извещение № 32211654162) размещены протокол рассмотрения первых частей заявок, протокол рассмотрения вторых частей заявок, итоговый протокол.

Согласно части 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ФГП ВО ЖДТ России в лице филиала на Западно-Сибирской железной дороге совершено административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

16.11.2022 г. Новосибирским УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении ФГП ВО ЖДТ России.

Согласно протоколу Новосибирского УФАС филиалом ФГП ВО ЖДТ России не в полном объеме исполнено ранее вынесенное предписание Новосибирского УФАС № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 г., а именно, п.2 предписания, согласно которому необходимо было в срок до 07.10.2022 г., внести изменения в аукционную документацию и извещение в соответствии с требованиями Закона о закупках, с учетом принятого комиссией Новосибирского УФАС России решения № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 г., установив одно значение цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом, содержит или нет установленная цена НДС, исключив спорные положения и указав, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от предложенной им системы налогообложения).

Протокол Новосибирского УФАС России содержит следующие данные: «При этом в Аукционную документацию были внесены следующие изменения: -

В п.8 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА»

Аукционной документации и в п.2 раздела IV. ОБОСНОВАНИЕ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ ДОГОВОРА Аукционной документации исключил следующее предложение: «Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС». При этом данное условие сохранилось в п.9 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации...Таким образом, филиал ФГП ВО ЖДТ России не исключил спорные положения из. Аукционной документации».

Филиал ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге с данными выводами не согласен.

Филиалом ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге в установленный срок и в полном объеме исполнены требования предписания Новосибирского УФАС России.

Так, п. 8 раздела II изложен в следующей редакции: «П. 8. Сведения о начальной (максимальной) цене договора, начальной (максимальной) цене запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, начальной (максимальной) цене единицы работы или услуги. Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 361 000,00 (Триста шестьдесят одна тысяча) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% - 60 166,67 (Шестьдесят тысяч сто шестьдесят шесть) рублей 67 копеек». Таким образом, в аукционной документации указано одно значение цены договора для всех участников закупки, что соответствует требованиям предписания Новосибирского УФАС России.

П. 9 раздела 2. IV Аукционной документации изложен в следующей редакции: «В связи с лимитом денежных средств, выделенных Заказчиком, принято решение определить начальную (максимальную) цену договора по минимальному ценовому предложению, с учетом ранее исполненного договора и лимита финансирования

Таким образом, начальная (максимальная) цена договора составляет:

361 000 (триста шестьдесят одна тысяча) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% 60 166 (шестьдесят тысяч сто шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.

При изменении (уменьшении) начальной (максимальной) цены договора в ходе аукциона, цена каждой единицы товара, работы, услуги уменьшается пропорционально уменьшению цены договора.

В случае если Исполнитель не является плательщиком НДС (находится на специальном налоговом режиме) им предоставляются соответствующие подтверждающие документы, а в договоре ставка НДС не указывается.

В случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется упрощенная система налогообложения, договор заключается по его ценовому предложению без ставки НДС». То есть требования, содержащиеся в п. 2 предписания Новосибирского УФАС России исполнены.

Доводы, содержащиеся в протоколе об административном правонарушении от 16.11.2022 г. о необходимости исключения предложения «Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС»,

содержащегося в п.9 раздела II Аукционной документации, являются несостоятельными, так как ранжирование цены — это способ определения наименьшей предложенной участниками закупки цены, который не оказывает влияния на формирования начальной максимальной цены договора, при этом остальные положения п. п. 9 раздела II Аукционной документации не содержат противоречащих условий, не являются нарушением норм Закона о закупках, соответствуют требованиям предписания Новосибирского УФАС России.

Таким образом, основания для привлечения к ответственности за административное правонарушение, предусмотренное ч.7.2. статьи 19.5 КоАП РФ, отсутствуют.

Указанные объяснения не приняты по следующим обстоятельствам.

Так, раздел 3 Аукционной документации в электронной форме содержит следующее:

Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС.

Также указанное положение содержится и в п. 9 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА» Аукционной документации: Сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС.

Таким образом, филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге не исключил спорные положения из Аукционной документации, не добавил условие о том, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения), как требовалось в предписании № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 г.

Из положений главы 21 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) следует, что налог на добавленную стоимость представляет собой изъятие в бюджет части добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между суммами налога, полученного исходя из стоимости реализованных товаров (услуг), и суммами налога, уплаченного поставщику за данные товары (услуги).

Согласно пункту 1 статьи 143 НК РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются: организации, индивидуальные предприниматели, лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, определяемые в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле.

В соответствии с пунктом 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения признаются следующие операции:

1) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного

или новации, а также передача имущественных прав.

В целях настоящей главы передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

2) передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

3) выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления;

4) ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией.

В силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено настоящей статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 105.3 Налогового кодекса РФ, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения суммы налога.

В соответствии с пунктом 1 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в пунктах 4, 5 и 5.1 статьи 161 данного Кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Согласно статье 346.11 НК РФ организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с данным Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 Налогового кодекса РФ.

Следовательно, при определении в извещении о закупке, 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.

Таким образом, при проведении закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (если по остальным критериям предложения участников закупки совпадают).

При этом, цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается

в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Применение порядка оценки ценового предложения участника закупки по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений по цене со ставкой НДС приводит к тому, что к заявке лица, не являющегося плательщиком НДС, будет добавлена ставка НДС, и предлагаемая им цена будет увеличена.

Указанное может привести к созданию участникам, являющимся плательщиками НДС, преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данная позиция подтверждается постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А67-3010/2021, решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-6096/2019. Указанная позиция подтверждена Постановлением Восьмого Арбитражного апелляционного суда, Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа, Определением Верховного Суда Российской Федерации № 304-ЭС20-17548.

Аналогичная правовая позиция изложена в судебных актах, принятых при рассмотрении дел со схожими обстоятельствами: определение Верховного суда Российской Федерации № 304-КГ16-17592 от 11.04.2017 по делу № А27-24989/2015, постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 13.05.2019 по делу № А75-10317/2018, постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 29.07.2015 по делу № А73-14973/2014.

Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Законом о закупках установлены принципы, устанавливающие равные условия для всех участников закупки. В свою очередь, ранжирование участников торгов по применяемой ими системе налогообложения является неправомерным, так как не находится в сфере гражданско-правовых отношений, а относится к публичной сфере деятельности.

Системное толкование приведенных положений законодательства о закупках позволяет прийти к выводу о том, что при формулировании условий Аукционной документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

Согласно Письму ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)», заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

В данном случае применение спорных положений закупочной документации о том, что в случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется упрощенная система налогообложения, договор заключается по его ценовому предложению без ставки НДС, а в случае, если в отношении победителя закупочной процедуры применяется общая система налогообложения, договор заключается по ценовому предложению со ставкой НДС, в размере, установленном в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, фактически приводит к увеличению размера цены договора с участником закупки, использующими общую систему налогообложения. Указанное ставит участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, с которым договор будет заключен на сумму, увеличенную на сумму НДС.

Так, заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно п. 2 ст. 171 НК РФ заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Таким образом, филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге исполнил не в полном объеме п. 2 предписания № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 г., поскольку не исключил спорные положения и не указал, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 054/04/19.5-1866/2022, прихожу к следующему выводу.

В соответствии со ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Ч. 1 ст. 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

Как следует из диспозиции ч. 7.2 ст. 19.5 КоАП РФ объектом правонарушения являются общественные отношения в области порядка управления, в частности контрольно-надзорные правоотношения, возникающие между субъектами контроля и субъектами, деятельность которых подвергается контролю и надзору, в частности невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа.

Объективной стороной указанного правонарушения является действие (бездействие), выраженное в неисполнении в установленный срок законных предписаний, выданных антимонопольным органом.

Объективная сторона правонарушения, совершенного филиала ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге, выражается в неисполнении предписания Новосибирского УФАС России от 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 г. о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов (в срок до 07.10.2022 г. филиал ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге исполнил не в полном объеме п. 2 предписания № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.10.2022 г., а именно, не исключил спорные положения из Аукционной документации, не добавил условие о том, что цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения), как требовалось в предписании № 054/01/18.1-1501/2022 от 14.09.2022 г.).

Субъектом данного правонарушения является ФГП ВО ЖДТ России.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется предусмотренной ч. 2 ст.2.1 КоАП РФ возможностью для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ФГП ВО ЖДТ России в лице филиала на Западно-Сибирской железной дороге не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 08.10.2022 г. (дата, следующая за крайней датой исполнения предписания).

Часть 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий. Общественная опасность правонарушения выражается в создании угрозы причинения вреда. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

С учетом имеющихся в деле доказательств, является доказанным наличие в

действиях ФГП ВО ЖДТ России состава вменяемого административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена ч. 7.2 ст. 19.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст. 24.5 КоАП, не установлено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Оснований для применения положений ст. 2.9 КоАП РФ не имеется ввиду следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Согласно п. 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положения пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

ФГП ВО ЖДТ России не представило доказательства, подтверждающие наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит

замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

Согласно ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 КоАП РФ.

Поскольку состав ст. 19.5 КоАП РФ в силу ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ входит в перечень исключительных случаев, то замена административного штрафа на предупреждение не может быть применена.

Согласно ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ либо соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При рассмотрении административного дела представитель филиала ФГП ВО ЖДТ России на ЗСЖД на Западно-Сибирской железной дороге пояснил, что в ходе повторного проведения аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту автомобилей с заменой частей для нужд Новосибирского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Западно-Сибирской железной дороге, оценка заявок производилась по цене, предложенной участниками, то есть условие о том, что сопоставление ценовых предложений участников закупки осуществляется по цене со ставкой НДС, ранжирование ценовых предложений осуществляется по цене со ставкой НДС, не применялось.

Также ФГП ВО ЖДТ России представлено письмо генерального директора ООО «СБК» Попова О.Н. от 07.11.2022 № б/н, согласно которому Общество претензий к организатору торгов не имеет, поскольку во исполнение предписания Новосибирское УФАС России от 14.09.2022 г. ФГП ВО ЖДТ России привело аукционную документацию в соответствии с нормами законодательства РФ. Впоследствии с ООО «СБК» по результатам проведения повторного аукциона был заключен контракт.

Считаю, что вышеназванные обстоятельства возможно расценить как исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, в связи с чем, полагаю

возможным назначить ФГП ВО ЖДТ России наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией ч.7.2 ст. 19.5 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 3.2 ст. 4.1, ч. 7.2 ст. 19.5, ст. 23.48, ч. 1 ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – Федеральное государственное предприятие «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (105120, город Москва, Костомаровский переулок, 2, ОГРН: 1037701021841, Дата присвоения ОГРН: 01.04.2003, ИНН: 7701330105, КПП: 770901001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 7.2 ст. 19.5 КоАП РФ.
2. Назначить юридическому лицу – Федеральному государственному предприятию «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (105120, город Москва, Костомаровский переулок, 2, ОГРН: 1037701021841, Дата присвоения ОГРН: 01.04.2003, ИНН: 7701330105, КПП: 770901001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 (сто пятьдесят тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40102810445370000043 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 015004950.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 16111601191010005140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000001548427.

Назначение платежа: Штрафы за невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения).

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном Федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

Заместитель
Максимейко

руководителя

управления

Е.В.