

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП ...

22.02.2024г.

Самара

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе: ... (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ИП ... (далее – Заявитель) на действия ООО «Средневожжская газовая компания» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку провода АПВ 2,5 (извещение № 32413220018, <https://zakupki.gov.ru/>) (далее – Запрос предложений),

представители Заказчика и Заявителя в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи не участвовали, надлежащим образом извещены, ходатайств не заявляли,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

05.02.2024г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ИП ... на действия Заказчика при проведении Запроса предложений.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, в Закупочной документации неправомерно закреплен порядок сравнения ценовых предложений участников без учета НДС.

Заказчик указывал на соответствие Закупочной документации

действующему законодательству, просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя. Заказчик представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 08.02.2024г. № 1181/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

26.01.2024. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32413220018 о проведении Запроса предложений. Актуальная редакция извещения размещена в ЕИС 05.02.2024г.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Пунктом 4 Информационной карты Закупочной документации установлена начальная (максимальная) цена договора – 505 750,00 рублей (включает в себя все обязательные платежи, налоги и пошлины, которые уплачиваются при исполнении договора, а также транспортные расходы). Для участника, работающего по упрощенной системе налогообложения, начальная (максимальная) цена договора составляет 421 458,33 руб.

Согласно разделу 5 Закупочной документации, в случае, если хотя бы один из Участников не является плательщиком НДС, то при сравнении цен, предложенных Участниками в своих заявках, оценке подлежит цена без учета НДС.

Проанализировав условия спорной закупки, Комиссия Самарского УФАС России установила, что в Запросе предложений имеют право принимать участие хозяйствующие субъекты, применяющие различные системы налогообложения, в том числе общую или упрощенную.

Заказчиком созданы условия, при которых участник закупки, не являющийся плательщиком НДС и предложивший наиболее низкую цену по сравнению с

ценой участника, являющегося плательщиком НДС, не станет победителем закупки в случае, если после исключения НДС из ценового предложения участника, находящегося на общей системе налогообложения, его ценовое предложение окажется меньше предложенной участником, применяющим упрощенную систему налогообложения.

При оценке ценовых предложений участников, являющихся плательщиками НДС, размер НДС будет вычитаться из их ценовых предложений, это будет фактически предоставлять им преимущество над лицами, не являющимися плательщиками указанного налога, так как последним, чтобы быть конкурентноспособными придется снижать свое предложение как минимум на размер НДС. Вместе с тем для лиц, не являющихся плательщиками НДС, в любом случае установлена своя система налогообложения и предусмотренное законодательством право на освобождение от уплаты соответствующего налога, которого фактически лишает Заказчик путем установления такого порядка оценки.

Кроме того, общая система налогообложения для Заказчика предусматривает увеличение цены договора на 20% за счет добавления НДС. При этом упрощенная система налогообложения никаким образом не отражается на итоговой стоимости договора.

Соответственно в случае, если победителем станет участник (не плательщик НДС), цена договора не поменяется. В случае же, если победителем окажется участник (плательщик НДС), ценовое предложение в договоре увеличивается на сумму НДС, что является изменением цены договора.

Таким образом, участники, являющиеся плательщиками НДС, имеют преимущество над участниками, не являющимися плательщиками такого налога.

При определении в Закупочной документации начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения) без последующих дополнений в зависимости от отнесения участника закупки к той или иной категории налогоплательщиков.

Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений либо дополнения к таким ценовым предложениям, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Данная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 31.01.2023г. по делу № А45-116/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 26.07.2023 № Ф05-15364/2023 по делу № А40-74814/2022, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 25.04.2022г. и Определением Верховного Суда от 06.07.2022г. №305-ЭС22-12707 по делу № А40-104676/2021.

Таким образом, доводы жалобы Заявителя признаются обоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП ... обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.
4. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.