

АО "Российский аукционный дом"
190000, Россия, Санкт-Петербург,
переулок Гривцова, дом 5 support@lot-
online.ru info@lot-online.ru ООО "Сохо
Партнер" 236023, Калининградская
область, г. Калининград, ул.
Третьяковская, д. 4, литер А, офис 17
torg@soho.ru АО "Россети Янтарь"
236022, г. Калининград, ул.
Театральная, д. 34
public@yantarenergo.ru; Ogienko-
EV@yantarenergo.ru

О направлении решения

ЕИИЕ

01 февраля 2023 года № 039/07/3-43/2023 г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

ведущий заседание Комиссии:	И.С. Болтенко	заместитель руководителя Калининградского УФАС России;
--------------------------------	---------------	---

члены Комиссии:	А.Г. Киселева	начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
-----------------	---------------	--

	В.В. Погодин	заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
--	--------------	---

при участии

представителей:

заказчика – А.А. Юрина по доверенности;
АО «Россети Янтарь» В.О. Куманев

заявителя – В.В. Жданов по доверенности;
ООО «СОХО Партнер»

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи без очного участия представителей сторон посредством плагина «TrueConf» жалобу (вх. № 477-ЭП/23 от 24.01.2023, вх. № 530-ЭП/23 от 25.01.2023) общества с ограниченной ответственностью «СОХО Партнер» (ИНН 3906136052, ОГРН 1053902844632) (далее – ООО «СОХО Партнер», Общество, Заявитель) на действия заказчика – акционерного общества «Россети Янтарь» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832) (далее – АО «Россети Янтарь», Заказчик, Организатор торгов) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку средств вычислительной техники (далее – запрос котировок) (извещение № 32211977141 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/>; далее – ЕИС),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель не согласен с действиями АО «Россети Янтарь» по снижению ценовых предложений участников торгов на сумму налога на добавленную стоимость (далее – НДС). По его мнению, Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении сопоставления ценовых предложений участников закупочной процедуры применения единого налогового базиса оценки цены предложений участников, то есть сопоставление цен без учета НДС. Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ

при участии в закупках.

Действия АО «Россети Янтарь», направленные на «очищение» от НДС цены, предложенной участником, использующим общую систему налогообложения, фактически приводят к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки. Данное обстоятельство не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Следовательно, приведение Заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать свои ценовые предложения.

ООО «СОХО Партнер» считает, что оспариваемые действия Заказчика нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В связи с изложенным, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, отменить итоговый протокол запроса котировок от 17.01.2023 и обязать АО «Россети Янтарь» повторно рассмотреть заявки участников торгов. Подробно позиция Общества изложена в жалобе (вх. № 477-ЭП/23 от 24.01.2023, вх. № 530-ЭП/23 от 25.01.2023).

Заказчик считает, что при проведении запроса котировок им не нарушены положения Закона о закупках, поскольку в соответствии с пунктом 5.2 Приложения 2 к Единому Стандарту закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке), утвержденному решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334, в редакции протокола от 20.10.2022 № 509) (далее – Положение о закупке), для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

Такой подход к оценке ценовых предложений участников торгов и был установлен Заказчиком в пункте 5.6.4 извещения о закупке запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку средств вычислительной техники, утвержденном 21.12.2022 на заседании Центральной конкурсной комиссии (далее – Извещение) и пункте 22 информационной карты закупки (часть II Извещения; далее – Информационная карта).

В этой связи, Заказчик просит признать жалобу необоснованной. Подробно позиция Заказчика изложена в письменных возражениях (вх. № 659/23 от 31.01.2023).

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав поступившие материалы, **Комиссия Калининградского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 [статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

В силу части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случае проведения заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Комиссией установлено, что извещение № 32211977141 о проведении запроса котировок опубликовано Заказчиком 21.12.2022 в ЕИС и на электронной торговой площадке акционерного общества «Российский аукционный дом». Запрос котировок проводится в соответствии с положениями Закона о закупках.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 5 144 258,33 рублей без НДС / 6 173 110 рублей с НДС.

Предмет закупки: поставка средств вычислительной техники.

Дата начала срока подачи заявок на участие в торгах – 21.12.2022.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 28.12.2022 в 14 час. 00 мин. по местному времени.

Дата подведения итогов – 17.01.2023.

В соответствии с итоговым протоколом запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (в редакции № 1) № 32211977141 от 17.01.2023

(далее – итоговый протокол от 17.01.2023), к участию в закупочной процедуре допущены заявки ООО «СОХО Партнер», ООО «ПрофитПро», ООО «Печатное дело» и ООО «Торговый дом Ветлан Энерго». Заявка ООО «Эльф компьютерные системы» отклонена.

Ценовое предложение ООО «СОХО Партнер» составило 4 957 596 рублей
(без НДС).

Ценовое предложение ООО «Печатное дело» составило 5 092 732 рублей
(без НДС).

Ценовое предложение ООО «ПрофитПро» составило 5 475 982 рублей
(в том числе НДС 20%).

Ценовое предложение ООО «Торговый дом Ветлан Энерго» составило 5 848 250,10 рублей (в том числе НДС 20%).

Победителем торгов признано ООО «ПрофитПро» с предложением о цене договора в размере 5 475 982 рублей (в том числе НДС 20%), с

предложением о цене договора без НДС в размере 4 563 318,33 рублей. Сумма НДС – 912 663,67 рублей.

Второе место присвоено ООО «Торговый дом Ветлан Энерго» с предложением о цене договора в размере 5 848 250,10 рублей (в том числе НДС 20%), с предложением о цене договора без НДС в размере 4 873 541,75 рублей. Сумма НДС – 974 708,35 рублей.

ООО «СОХО Партнер» не согласилось с результатами запроса котировок и обратилось в Калининградское УФАС России с рассматриваемой жалобой на действия АО «Россети Янтарь» по снижению ценовых предложений участников торгов на сумму НДС и признание победителем торгов ООО «ПрофитПро» - организации, применяющей общую систему налогообложения.

Жалоба Заявителя поступила в установленные частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сроки и содержит основания для обжалования, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению антимонопольным органом по существу.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки (пункт 1); равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2); целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3); отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4).

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем

участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 24.06.2009 № 11-П отмечено, что исходя из положений Конституции Российской Федерации в их системной связи (статьи 2, 8, 17, 18, 34, 45) в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В этой связи должны создаваться максимально благоприятные условия для функционирования экономической системы в целом, что предполагает необходимость стимулирования свободной рыночной экономики, основанной на принципах самоорганизации хозяйственной деятельности предпринимателей как ее основных субъектов, и принятия государством специальных мер, направленных на защиту их прав и законных интересов и тем самым - на достижение конституционной цели оптимизации государственного регулирования экономических отношений.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Законом о защите конкуренции, целями которого согласно части 2 статьи 1 данного Закона являются, в частности, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Статьей 2 Закона о закупках (части 1 и 2) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке); положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок заключения и исполнения

договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, регламент осуществления закупочной деятельности в соответствии с требованиями Закона о закупках устанавливается заказчиком самостоятельно в положении о закупке.

Положение о закупке АО «Россети Янтарь» является документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, и в котором содержатся требования к закупкам, порядок подготовки и осуществления закупок.

Согласно подпункту «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке одним из основных принципов построения закупочной деятельности Заказчика является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки – обеспечение недискриминационного доступа поставщиков (исполнителей, подрядчиков) к закупкам товаров, работ, услуг является приоритетным, выбор поставщиков (исполнителей, подрядчиков), осуществляется преимущественно путем проведения конкурентных закупок, на основе равных конкурентных возможностей, при отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам закупок, в соответствии с обоснованными требованиями к потенциальным участникам закупочных процедур и закупаемым товарам, работам, услугам, с учетом, при необходимости, жизненного цикла продукции, сокращение практики заключения договоров с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

В силу пункта 8.1.6.3 Положения о закупке рассмотрение, оценка и сопоставление заявок участников закупки осуществляется в соответствии с критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В силу подпункта «г» пункта 8.1.6.5 Положения о закупке требования к участникам закупки, а также критерии и порядок оценки заявок устанавливаются в документации о закупке в соответствии с Приложением 2 к Положению о закупке «Требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (пункт 13.2 Положения о закупке), и могут касаться ценового предложения участников закупки.

Согласно пункту 5.2 Приложения 2 к Положению о закупке в извещении о закупке и (или) документации о закупке устанавливается начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС и начальная (максимальная) цена договора без учета НДС. В случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС. Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

В силу пункта 5.2.2 Извещения о запросе котировок не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в извещении о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании пункта 1.3.1 Извещения начальная (максимальная) цена договора (цена лота) указана в Извещении о закупке и в пункте 7 Информационной карты.

В соответствии с обоснованием начальной (максимальной) цены договора (приложение № 3 к Извещению), цена договора определяется расчетом предельной цены лота и составляет 5 144 258,33 рублей без НДС; 6 173 110,00 рублей с НДС. Используемый метод определения начальной (максимальной) цены договора: запрос коммерческих предложений. При этом в соответствии со сравнительной таблицей коммерческих предложений по закупке средств вычислительной техники, потенциальные поставщики предложили цены за единицу в рублях с НДС.

Согласно пункту 7 Информационной карты начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет 5 144 258 рублей без НДС / 6 173 110 рублей с НДС. 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.

Пунктом 5.3.1 Извещения установлено, что заявки участников закупки оцениваются исходя из единственного критерия – цена договора.

На основании пункта 5.3.2 Извещения победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям,

установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета).

Пунктами 5.5.1 и 5.5.2 Извещения установлено, что рассмотрение ценовых предложений осуществляется закупочной комиссией после направления оператором ЕЭТП результатов сопоставления ценовых предложений, а также информации о ценовых предложениях (далее – ценовые предложения) каждого участника закупки. Рассмотрение ценовых предложений осуществляется в части не превышения ценового предложения участника начальной (максимальной) цены договора/цены лота, не превышения единицы продукции (если такое требование установлено в извещении о закупке), в части наличия в составе ценового предложения документов и сведений, предусмотренных настоящим извещением о закупке.

В силу пункта 5.6.2 Извещения в рамках подведения итогов осуществляется оценка и сопоставление заявок участников, допущенных до участия в закупке по результатам рассмотрения заявок. Заявки участников закупки оцениваются исходя из единственного критерия цена договора.

Согласно пункту 5.6.4 Извещения победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора без учета НДС (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета).

В свою очередь, в пункте 22 Информационной карты Заказчиком установлены критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а именно: победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора без учета НДС (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета).

На электронной торговой площадке акционерного общества «Российский аукционный дом» также указано, что при оценке заявок участников учитывается цена без НДС.

Из представленных материалов следует, что ООО «СОХО Партнер» и ООО «Печатное дело» находятся на упрощенной системе налогообложения, а ООО «ПрофитПро» и ООО «Торговый дом Ветлан Энерго» находятся на общей системе налогообложения с применением НДС.

Комиссией установлено, что в соответствии с итоговым протоколом от 17.01.2023:

- ценовое предложение ООО «СОХО Партнер» составило 4 957 596 рублей

(без НДС);

- ценовое предложение ООО «Печатное дело» составило 5 092 732 рублей

(без НДС);

- ценовое предложение ООО «ПрофитПро» составило 5 475 982 рублей (в том числе НДС 20%);

- ценовое предложение ООО «Торговый дом Ветлан Энерго» составило 5 848 250,10 рублей (в том числе НДС 20%).

Однако закупочная комиссия Заказчика, руководствуясь пунктом 5.6.4 Извещения и пунктом 22 Информационной карты, ценовые предложения участников привела к единому налоговому базису путем сопоставления ценовых предложений без учета НДС (снизила на сумму НДС цены, предложенные участниками

ООО «ПрофитПро» и ООО «Торговый дом Ветлан Энерго», применяющими общую систему налогообложения).

В результате такого подхода к оценке заявок участников победителем торгов признано ООО «ПрофитПро» с предложением о цене договора в размере 5 475 982 рублей (в том числе НДС 20%), с предложением о цене договора без НДС в размере 4 563 318,33 рублей. Сумма НДС – 912 663,67 рублей.

Второе место присвоено ООО «Торговый дом Ветлан Энерго» с предложением о цене договора в размере 5 848 250,10 рублей (в том числе НДС 20%), с предложением о цене договора без НДС в размере 4 873 541,75 рублей. Сумма НДС – 974 708,35 рублей.

При этом заявке ООО «СОХО Партнер» с ценовым предложением без НДС в размере 4 957 596 рублей присвоено только 3 место, заявке ООО «Печатное дело» с ценовым предложением без НДС в размере 5 092 732 рублей присвоено 4 место.

Комиссия не может согласиться с установленным АО «Россети Янтарь» в пункте 5.6.4 Извещения и пункте 22 Информационной карты критерием оценки и сопоставления заявок участников по наиболее низкой цене договора без учета НДС. Установление Заказчиком такого критерия явилось непосредственной причиной неправильной оценки закупочной комиссией ценовых предложений участников и ошибочного определения победителя торгов.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о 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.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, 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; обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

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 силу положений пункта 1 статьи 154 НК РФ налоговая база при реализации налогоплательщиком товаров (работ, услуг), если иное не предусмотрено данной статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 НК РФ, с учетом акцизов (для подакцизных товаров) и без включения в них 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 НК РФ) 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 индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением

налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с НК РФ 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 НК РФ.

Законом 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся 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.

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

Иное противоречило бы пункту 5 статьи 173, пункту 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации и правовой позиции, изложенной в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 № 17-П, согласно которой обязанность по исчислению и уплате НДС может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога по своей инициативе.

Федеральная антимонопольная служба России в письме 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)» разъяснила, что победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора. При этом заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений,

применять иные особенности оценки и сопоставления предложений в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Из вышеприведенных положений и требований закона следует, что для заказчика установлена императивная норма, которая не позволяет при оценке заявок на участие в закупке разграничивать участников в зависимости от применяемой ими системы налогообложения.

Данные требования законодательства согласуются с тем, что в силу положений статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Участники закупки, принимая решение об участии в закупке, самостоятельно формируют предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что в конечном итоге определяет конкуренцию при проведении закупки.

Указанное также относится к установлению в закупочной документации двух начальных максимальных цен договоров. При определении в извещении 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 цена договора, заключаемого по результатам закупки, устанавливается в соответствии с ценой, предложенной в заявке победителя (независимо от применяемой им системы налогообложения).

Установление в пункте 5.2 Приложения 2 к Положению о закупке необходимости оценки ценовых предложений участников закупки без НДС противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3, пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссия считает, что АО «Россети Янтарь» при проведении запроса котировок не имело правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений участников, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Закон о закупках не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении сопоставления ценовых предложений участников закупочной процедуры, применения единого налогового базиса оценки цены предложений участников, то есть сопоставление цен без учета НДС. Ни

налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках.

Действия АО «Россети Янтарь», направленные на снижение на сумму НДС цены, предложенной участником, использующим общую систему налогообложения, фактически приводят к уменьшению размера цены, предложенной таким участником закупки. Данное обстоятельство не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Приведение АО «Россети Янтарь» ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения, занижать свои ценовые предложения.

Таким образом, применение АО «Россети Янтарь» порядка оценки ценового предложения участника закупки, допускающего уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС, а также установление двух начальных (максимальных) цен договора (с учетом НДС и без учета НДС), свидетельствуют о нарушении Заказчиком принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный правовой подход содержится в пункте 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10.11.2021, определениях Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, от 17.12.2021 № 305-ЭС21-24102 по делу № А40-107093/2020, от 04.04.2022 № 304-ЭС22-2729 по делу № А70-3543, постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 10.03.2022 № Ф07-17614/2021 по делу № А56-17540/2021, вступившем в законную силу решении Арбитражного суда Калининградской области от 05.07.2022 по делу № А21-3076/2022.

Поскольку при проведении запроса котировок АО «Россети Янтарь» нарушило пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, жалоба ООО «СОХО Партнер» подлежит признанию обоснованной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания

торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом вышеуказанных установленных обстоятельств и характера допущенного при проведении торгов нарушения, Комиссия считает необходимым выдать АО «Россети Янтарь» предписание об устранении нарушения.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание Комиссии о достаточности доказательств, представленных для рассмотрения жалобы, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, у них не имеется.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СОХО Партнер» (ИНН 3906136052, ОГРН 1053902844632) обоснованной.
2. Признать заказчика – акционерное общество «Россети Янтарь» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832) нарушившим пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику – акционерному обществу «Россети Янтарь» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832) предписание об устранении допущенного нарушения действующего законодательства Российской Федерации.
4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение действующего законодательства Российской Федерации, к административной ответственности.

Председатель
КОМИССИИ

И.С. Болтенко

Члены комиссии:

А.Г. Киселева
В.В. Погодин

Исп. Погодин В.В.

тел. 53-72-04

2023-483