

## РЕШЕНИЕ №014/07/3-1241/2022

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 1 сентября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – Вр.и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя руководителя отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством видеоконференцсвязи,

при участии:

от заявителя, индивидуального предпринимателя Васиной Юлии Геннадьевны (ОГРН 320332800000537, ИНН 331902515014; далее – Заявитель, ИП Васина Ю.Г.): <...> (представитель по доверенности);

от организатора закупки, акционерного общества «РусГидро Снабжение» (ОГРН 1041500751016, ИНН 1510012774; далее – Организатор закупки, АО «РГС»): <...> (представитель по доверенности);

в отсутствие:

заказчика, акционерного общества «Гидроинвест» (ОГРН 1077847558381, ИНН 7814382859; далее – Заказчик, АО «Гидроинвест»): не явился, извещен надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ИП Васиной Ю.Г. на действия (бездействие) заказчика АО «Гидроинвест» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку 3 комплектов уличных вендинговых аппаратов (кофейный + снековый) (извещение №32211589184 на сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru/>),

установила:

25.08.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) поступила жалоба ИП Васиной Ю.Г. №393 от 24.08.2022 (вход. №6396э от 25.08.2022) на действия (бездействие) заказчика АО «Гидроинвест» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку 3 комплектов уличных вендинговых аппаратов (кофейный + снековый) (извещение №32211589184 на сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru/>).

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее – Закон 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 Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

На основании части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Жалоба Заявителя подана в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, предусмотренными частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Доводы жалобы:

1. По мнению Заявителя, Заказчик поставил участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

2. Заявитель считает, что Заказчик неправомерно установил НМЦД без НДС, а также предусмотрел увеличение цены договора на сумму договора.

Организатор закупки с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

***Комиссия, заслушав пояснения участвовавших в рассмотрении жалобы лиц, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к выводу о признании жалобы ИП Васиной Ю.Г. на действия (бездействие) заказчика АО «Гидроинвест» необоснованной по следующим основаниям.***

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и

должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках, для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктами 5, 7 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; 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.

01.08.2022 Заказчик на сайте оператора электронной торговой площадки АО «Российский аукционный дом» (<https://tender.lot-online.ru/>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил извещение и документацию о проводимой закупке (далее – Извещение, Документация о закупке).

Дата начала срока подачи заявок: 01.08.2022.

Дата и время окончания подачи заявок: 06.09.2022.

Согласно пункту 10 Извещения о проведении запроса предложений и пункту 1.2.12 Основные сведения о закупке, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 2 500 000,00 руб. без учета НДС.

### **1. По первому доводу.**

В поданной жалобе Заявитель указывает, что Заказчик поставил участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения. Таким образом, преимущество в заключении договора с Заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках, участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Положения Налогового кодекса Российской Федерации предусматривают общий и специальный режимы налогообложения, в связи с чем принять участие в закупке вправе лица, находящиеся как на общей системе налогообложения, так и на упрощенной системе налогообложения.

Комиссия, в свою очередь, отмечает, что установление Заказчиком в Закупочной документации цены без учета НДС не затрагивает законные права и интересы участников процедуры, поскольку не влияет на допуск участников к процедуре.

Ввиду того, что Закупка проводится в форме запроса предложений, победителем закупки признается участник, заявка которого наиболее полно соответствует требованиям Документации о закупке и содержит лучшие условия исполнения Договора на основании установленных критериев оценки согласно Документации о закупке (пункт 17 Извещения).

Кроме того, пунктом 2.1 Проекта договора установлено, что Цена Договора в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к Договору) является предельной и составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей \_\_\_ копеек, без учёта НДС, при этом НДС исчисляется дополнительно по ставке, установленной ст.164 Налогового кодекса РФ.

Комиссия отмечает, что участник Закупки заранее осведомлен о том, по какой цене с ним будет заключен договор по результатам закупочной процедуры в зависимости от системы налогообложения, на которой находится участник, признанный победителем Закупки.

Комиссия, также отмечает, что приведенная Заявителем судебная практика в настоящем случае не применима, поскольку в приведенных судебных актах нарушения в действиях заказчиков состояли в порядке оценки заявок участников, а именно в применении сравнения ценовых предложений путем приведения заявленных цен участников к единому базису, то есть путем прибавления или вычета ставки НДС из предложений участников, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Из ответов представителя Заявителя на заданные Комиссией вопросы установлено, что на момент рассмотрения жалобы по существу Заявитель заявку на участие в закупочной процедуре не подавал, с запросами на разъяснение положений закупочной документации к Организатору закупки не обращался.

***При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности первого довода жалобы Заявителя.***

## **2. По второму доводу.**

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно установил НМЦД без НДС, а также предусмотрел увеличение цены договора на сумму договора.

Согласно Извещению о проведении запроса предложений, начальная (максимальная) цена договора (лота) НМЦ составляет 2 500 000,00 руб., без учета НДС.

Пунктом 4.5.6.2 Документации о закупке установлено, что итоговая стоимость заявки (цена договора) должна включать в себя сумму всех расходов,

предусмотренных техническими требованиями заказчика и проектом договора, а также сумму налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства. При этом сумма НДС (в случае его уплаты) выделяется отдельно и не входит в итоговую стоимость заявки участника, являющегося плательщиком НДС.

В соответствии с пунктом 2.1 размещенного в составе документации о закупке проекта договора цена договора учитывается без НДС, при этом НДС исчисляется дополнительно по ставке, установленной статьей 164 НК РФ.

При заполнении участником письма о подаче оферты и коммерческого предложения, формы которых установлены подразделами 7.2, 7.3 раздела 7 Документации о закупке, участник закупки самостоятельно указывает применяется либo нет в составе предлагаемой цены сумма НДС.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки, указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Данная позиция так же отражена в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №3 (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.11.2020). Соответственно, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке.

Указанная позиция отражена в Письме 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)».

На основании изложенного, Комиссией установлена, что в действиях (бездействии) Заказчика при обосновании и установлении начальной (максимальной) цены

договора (лота) в Документации о закупке нарушения требований Положения о закупках и требований Закона о закупках отсутствуют.

**При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности второго довода жалобы Заявителя.**

Руководствуясь статьями 18.1 и 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

решила:

признать жалобу ИП Васиной Ю.Г. на действия (бездействие) заказчика АО «Гидроинвест» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку 3 комплектов уличных вендинговых аппаратов (кофейный + снековый) (извещение №32211589184) **необоснованной**.

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

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...> <...>