



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ  
по Владимирской области**

---

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53  
e-mail: to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ  
по делу № 033/07/3-608/2022**

26 августа 2022 года

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области 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:

М. – председателя Комиссии – начальника отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

К. – члена Комиссии – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

В. – члена Комиссии – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти,

в присутствии заявителя ИП Г.,

при участии законного представителя заказчика Б.,

рассмотрев дело № 033/07/3-608/2022, возбужденное по жалобе ИП Г. (вх. № 613/22 от 22.08.2022) на действия заказчика – МУП «Жилищно – коммунальное хозяйство» ЗАТО г. Радужный при проведении торгов по извещению № 32211599839 (Единая информационная система zakupki.gov.ru),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) поступила жалоба ИП Г. (вх. № 613/22 от 22.08.2022) на действия заказчика – МУП «Жилищно – коммунальное хозяйство» ЗАТО г. Радужный при проведении торгов по извещению № 32211599839 (Единая информационная система zakupki.gov.ru).

Заявитель указывает на нарушение порядка пересчета смет с НДС на УСН при формировании цены подписываемого контракта по итогам закупочной процедуры по извещению. № 32211599839, необоснованное уменьшение ценового предложения победителя торгов на сумму НДС.

В соответствии с п.11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Владимирским УФАС в адрес заявителя, организатора торгов было направлено уведомление о поступлении жалобы и требование о приостановлении торгов в части заключения договора (исх. № 02/335/22 от 23.08.2022, № 02/336/22 от 23.08.2022). Рассмотрение жалобы Комиссией назначено на 25.08.2022 на 15 часов 00 минут.

25.08.2022 состоялось рассмотрение дела № 033/07/3-608/2022. Заявитель жалобы поддержал доводы, указанные в жалобе, отметил, что при формировании ценового предложения им был осуществлен пересчет сметы контракта для выявления суммы компенсации НДС с учетом коэффициента снижения торгов в соответствии с Письмом Госстроя от 06.10.2003 № НЗ-6292/10. Сумма компенсации НДС на материалы включена в сумму поданного ценового предложения, дополнительное снижение в одностороннем порядке цены контракта свидетельствует о создании заказчиком неравных условий для участников торгов, использующих различные системы

налогообложения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, изложив свои возражения в письменных пояснениях (исх. № 1218 от 24.08.2022), отметив следующее. Закон № 223-ФЗ не регламентирует вопросы заключения, изменения и расторжения договоров, устанавливает основные требования к закупкам товаров, работ, услуг. В положении о закупках МУП «Жилищно – коммунальное хозяйство» ЗАТО г. Радужный (абз. 2 п. 1.11.1) указывается, что цена договора с участником закупки, который в соответствии с действующим законодательством не является плательщиком НДС, рассчитывается в следующем порядке. Ценовое предложение такого участника на этапе рассмотрения и оценки заявок считается равным цене, предложенной им в заявке на участие в закупке или в ходе аукциона, а на этапе заключения договора уменьшается Заказчиком без согласования с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на сумму НДС в размере действующей ставки такого налога. Участник закупки, не являющийся плательщиком НДС, направляя предложение о цене договора, соглашается с уменьшением своего ценового предложения в порядке, предусмотренном настоящим пунктом. Аналогичные положения воспроизведены в извещении закупки и в документации аукциона, информационной карте аукциона. Подавая заявку на участие в торгах, заявитель согласился с условиями закупки, изложенными в извещении, аукционной документации, в том числе, с правом заказчика заключить договор по цене, уменьшенной на сумму НДС в размере действующей ставки налога. Отмечено, что применение УСН победителем торгов делает невозможным компенсировать уплаченный НДС в порядке, предусмотренном налоговым законодательством, что влечет финансовые потери для предприятия.

Рассмотрение дела было продолжено 26.08.2022.

На заседании Комиссии заявитель, представитель заказчика поддержали ранее изложенные доводы.

Исследовав представленные в дело документы, Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению дела № 033/07/3-608/2022 приходит к следующим выводам.

В соответствии с правилами статьи 18.1 ФЗ «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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

При закупке товаров (работ, услуг) заказчики руководствуются принципами, установленными Законом № 223-ФЗ, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

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 (часть 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, 6. 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.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Аналогичные требования установлены пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ к информации о начальной (максимальной) цене для документации о конкурентной закупке.

В силу пункта 7 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ должен быть указан порядок

формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

При системном анализе толкования указанных норм Закона N 223-ФЗ судами сделан верный вывод о том, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения. В вышеуказанном законе, как и в налоговом законодательстве не предусмотрена возможность изменения цены закупки в зависимости от применяемой системы налогообложения. Иное предоставляло бы преимущества отдельным участникам закупки.

Обязательных правил для заказчиков, предписывающих уменьшить цену контракта на размер НДС, исключить формулировку об НДС либо обязывающих заказчика сформулировать условия документации, подготовить сметы с НДС и сметы без НДС, то есть разработать условия документации и сформировать цену контракта в зависимости от применения системы налогообложения участником закупки Закон N 223-ФЗ не содержит.

С учетом приведенных выше положений Закона любой участник закупки, в том числе тот, который освобожден от уплаты НДС и применяет УСН, вправе участвовать в закупке. Контракт по итогам аукциона заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой данным участником системы налогообложения. Применение победителем аукциона специального налогового режима либо освобождение его от обязанностей плательщика НДС не дает заказчику оснований снижать цену договора при его заключении и исполнении на сумму НДС, заказчик обязан оплатить выполненные заказчиком работы по согласованной цене. Корректировка заказчиком цены контракта, применяющим УСН, при проведении аукциона, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником размещения заказа не допускается, и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в проекте контракте.

Включение в аукционную документацию и положение о закупках условия от возможности снижения цена на сумму НДС без согласования с победителем закупки при применении им упрощенной системы налогообложения не является законным основанием для совершения данных действий, поскольку они противоречат указанному в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Наличие у одних поставщиков обязанности по уплате НДС, а у других ее отсутствие - предпринимательский риск лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения. Заключенный сторонами договор определяет только гражданско-правовые отношения и не может влиять на определение налоговых обязательств участников этих отношений, регулируемых главой 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

Само по себе применение обществом УСН не является безусловным основанием для исключения суммы НДС из цены предложения, поскольку в силу пункта 5 статьи 173 НК РФ общество не лишено возможности выставить администрации счет-фактуру с выделением суммы налога с последующей уплатой ее в бюджет. Оплата договора, заключенного по результатам закупки, должна производиться именно исходя из той цены, которая предложена заказчиком аукциона и будет указана в договоре, а данная цена, в свою очередь, формируется исходя из аукционной документации и ценового предложения участника - победителя аукциона.

Указанный вывод соответствует правовой позиции судов Российской Федерации, изложенной в определениях Верховного Суда Российской Федерации от 12.10.2020 N 309-ЭС20-14275 по делу N А60-39708/2019, от 17.04.2020 N 307-ЭС20-4517 по делу N А56-40457/2019, от 30.05.2019 N 305-ЭС19-391 по делу N А40-88142/2018, от 23.09.2019 N 306-ЭС19-15999 по делу N А12-25318/2018, от 13.12.2018 N 309-КГ18-20618 по делу N А50-36773/2017, от 12.03.2018 N 309-ЭС18-789, от 15.11.2017 N 308-ЭС17-13912, от 01.10.2015 N 303-ЭС15-11466, правовой позиции Арбитражного суда Западно - Сибирского округа от 20.12.2021 N Ф04-7208/2021 по делу N А27-26010/2020.

Исходя из изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Владимирского УФАС России,

решила:

1. Признать жалобу ИП Г. обоснованной.
2. Выдать предписание заказчику – МУП «Жилищно – коммунальное хозяйство» ЗАТО г. Радужный о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации путем: определения цены договора по итогам закупочной процедуры по извещению № 32211599839, равной ценовому предложению победителя торгов без уменьшения на сумму НДС в срок до 06 сентября 2022 и сообщения об исполнении предписания в срок до 08 сентября 2022года.

Председатель Комиссии

М

Члены Комиссии:

К

В

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