



ООО «Эдванс-И» ИНН: 7802786920 КПП: 780201001

Адрес: 194044, г. Санкт-Петербург, пер. Зеленков, 7а, лит. Ж

Тел.: +7 (812) 449-17-17, 449-17-16 Факс: +7 (812) 449-75-11

E-mail: office@adveng.ru

Web-site: www.adveng.ru



Исх.№73 от 11.10.2023 г.

**В управление Федеральной антимонопольной
службы по Санкт-Петербургу**

199004, Санкт-Петербург, 4-я линия
Васильевского острова, д.13 лит А

e-mail: to78fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Эдванс-Инжиниринг»

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

190121, г.Санкт-Петербург, Рабочий пер., д.3,
лит.А

Тел. +7(812)449-17-17

e-mail: office@adveng.ru

**Заказчик (организатор торгов): АО «Северо-
Западный**

региональный центр Концерна ВКО

«Алмаз-Антей»-Обуховский завод»

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

192012, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г.
муниципальный округ

Рыбацкое, пр-кт Обуховской Обороны, д. 120
стр.19 пом.1-Н №708

Тел. +7(812)363-94-23

e-mail: otdel093@goz.ru

**Оператор электронной площадки: ООО «АСТ
ГОЗ»**

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

117393, г.Москва, ул. Профсоюзная д.78 стр. 1

Тел. +7(495)811-18-18

e-mail: info@astgoz.ru

Жалоба на действия заказчика

13.09.2023 г. Акционерное общество «Северо-Западный региональный центр Концерн ВКО «Алмаз-Антей» - Обуховский завод» (АО «Обуховский завод») разместило на Торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» по адресу в сети Интернет www.astgoz.ru извещение о проведении торговой процедуры «закрытый запрос котировок в электронной форме» оказание услуг строительного контроля при выполнении строительных работ на Объектах, расположенных на территории Заказчика в г. Санкт-Петербурге (извещение № 229/197-2023).

При проведении заказчиком закрытого запроса котировок нарушены ст. 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее - Закон о закупках), п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Допущены нарушения при определении победителя, т.к. Стоимостью для Заказчика (являющегося плательщиком НДС) предмета конкурса является стоимость без НДС, а НДС Заказчиком предъявляется к вычету.

Т.о. сопоставляя ценовые предложения Участника 1 – на сумму 4 285 000 руб. без учета НДС, и ценовое предложение Участника 2- на сумму 4 581 720 руб. с учетом НДС 20% (что составляет 3 818 100 руб. без учета НДС, НДС20% - 763 620 руб.), наглядно видно, что предложение Участника 2 более выгодно для Заказчика, а именно ниже ценового предложения Участника 1 на 466 900 руб. без учёта НДС.

Определяя победителем Участника 1, тендерная комиссия наносит ущерб Заказчику в размере 466 900 руб. без учёта НДС, а учитывая принадлежность Заказчика Государству, то ущерб наносится Государству в размере 466 900 руб. без учёта НДС.

Вопреки требованиям Закона о закупках, Заказчик в закупочной документации установил следующее незаконное условие, ограничивающее конкуренцию:

«ценовое предложение подается участником с учетом НДС. В случае наличия участников закупки применяющих УСН (иные системы налогообложения, не предполагающие уплату НДС 20%), ценовое предложение таким участником заполняются без НДС (т.е. участник указывает сумму заявки, на которую заключается договор в случае признания такого участника закупки победителем или иным участником с которым должен быть заключен договор)».

Соответственно участник конкурса, с которым заключается договор, в случаях, установленных конкурсной документацией, обязан заключить договор на условиях аукционной документации, аукционной заявки и своего технического и ценового предложения. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения, при этом начальная (максимальная) цена договора составляет 5 148 000 руб., и содержит в себе НДС 20% в размере 1 029 600 руб.

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 (далее - НМЦД) с учетом ИЛИ без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Следовательно, при определении в документации о закупке НМЦД заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом отдельно цену без НДС и отдельно размер НДС для организаций ОСН.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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.

В соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков 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 соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

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 ведении 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.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

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 данной статьей, определяется как стоимость этих товаров (работ, услуг), исчисленная исходя из цен, определяемых в соответствии со статьей 40 Кодекса, 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 настоящего 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 индивидуальные предприниматели, применяющие

упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с 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 Кодекса.

Федеральным законом от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и Законом о закупках установлены принципы, устанавливающие равные условия для всех участников закупки.

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.

По мнению подателя жалобы, со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры допущены ряд нарушений выразившихся в ненадлежащем формировании закупочной документации, которые нарушают принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяя дискриминационный подход к порядку оценки заявок, поскольку путем приведения ценовых предложений участников Закупки к не равному положению, создает неравные стартовые закупочные условия, ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Заявитель жалобы полагает, что выбор победителя указавшего цену закупки не включающую в себя НДС, нарушает указанные принципы, поскольку предоставляет необоснованное преимущество перед другим участником закупки, являющимся плательщиками НДС. Сумма НДС в таком случае фактически является необоснованной дополнительной прибылью победителя торгов, не являющегося плательщиком такого налога.

Установленное условие в закупочной документации о том, что при сопоставлении ценовых предложений у участников, находящихся на общей системе налогообложения, будет учитываться ценовое предложение с учетом НДС, а у участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения - без учета НДС, ущемляет права лиц, находящихся на общей системе налогообложения. Также при применении данного способа сопоставления ценовых предложений участников закупки необоснованное преимущество получил участник, находящийся на упрощенной системе налогообложения, поскольку в этом случае у него появилась возможность существенного снижения своих ценовых предложений за счет отсутствия обязанности по уплате НДС в бюджет. В свою очередь участник, применяющий общую систему налогообложения, при применении данного метода оценки ценовых предложений был поставлен в заведомо невыгодное положение, так как наличие обязанности по уплате НДС от суммы реализованных товаров, работ, услуг существенно ограничило возможность по снижению цены при проведении торгов.

Кроме того, это некорректно, т.к. учёт стоимости услуги у Заказчика производится без НДС, а НДС по услугам закупленным предъявляется к вычету.

Сопоставляя ценовые предложения Участника 1 – на сумму 4 285 000 руб. без учета НДС, (в случае применения НДС-20%, в договоре цена составит – 5 142 000 руб. в т.ч. НДС) и ценовое предложение Участника 2- на сумму 4 581 720 руб. с учетом НДС 20% (что по факту составляет 3 818 100 руб. без учета НДС), наглядно видно, что предложение Участника 2 более выгодно для заказчика и в результате не приведет к недополучению налогов в соответствующий бюджет и не увеличит расходы заказчика (уменьшит расходы Заказчика на 466 900 руб.), так как начальная цена договора составляет 5 148 000 руб., и содержит в себе НДС 20% - 1 029 600 руб.

В соответствии с частью 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, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", прошу:

1. Признать жалобу ООО «Эдванс-Инжиниринг» на действия ОА «Северо-Западный региональный центр Концерн ВКО «Алмаз-Антей» - Обуховский завод» при проведении торговой процедуры «закрытый запрос котировок в электронной форме» оказание услуг строительного контроля при выполнении строительных работ на Объектах, расположенных на территории Заказчика в г. Санкт-Петербурге (извещение № 229/197-2023) обоснованной.

2. Признать действия ООО «Эдванс-Инжиниринг» при проведении указанной закупки нарушающими ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц", а также 3 п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

3. Выдать ОА «Северо-Западный региональный центр Концерн ВКО «Алмаз-Антей» - Обуховский завод» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Приложение:

1. Копия решения о назначении генерального директора ООО «Эдванс-И»;
2. Извещение о проведении конкурса;
3. Документация о закупке.

Генеральный директор
ООО «ЭДВАНС-И»

