

**Общество с ограниченной ответственностью
«Техно Трейд»**

№ 21 от 12.04.2023 г.

Жалоба на действия Заказчика при проведении Закупки

1. Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "СПЕЦИАЛИЗИРОВАННАЯ
ЭЛЕКТРОСЕТЕВАЯ СЕРВИСНАЯ КОМПАНИЯ ЕДИНОЙ НАЦИОНАЛЬНОЙ

2. Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью "ТЕХНО ТРЕЙД"

3. Электронная торгово-закупочная площадка: <http://www.rts-tender.ru>

4. Номер закупки: 32312195397

5. Закупка в соответствии с нормами Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

6. Наименование закупки: «Поставка расходных материалов для офисной техники Исполнительного аппарата АО "Электросетьсервис ЕНЭС"».

7. Обжалуемые действия заказчика. Нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, а также ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

8. Доводы жалобы: Заказчик на сайте www.zakupki.gov.ru, а также на сайте <http://www.rts-tender.ru> 15 марта 2023 г. разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для офисной техники Исполнительного аппарата АО "Электросетьсервис ЕНЭС".

Установленная извещением Начальная (максимальная) цена составляет:
1 468 680,15 рублей с учетом НДС (1 223 900,13 рублей без НДС)

Согласно п. 1.6.2. Извещения ЗП МСП «Указание в заявке большей стоимости, чем в п. 1.6.1 или в п. 1.6.2, по решению Закупочной комиссии может служить основанием для отклонения заявки. 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».

*Стоимость всех товаров по Договору включает в себя суммы всех налогов, в том числе НДС (если Участник закупки является плательщиком НДС), пошлин и сборов, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Услуги Исполнителя НДС не облагаются в связи с применением Исполнителем упрощенной системы налогообложения на основании ст. 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации. Цена услуг поставки по договору, в случае перехода Исполнителя на общую систему налогообложения, увеличению не подлежит и НДС включается в стоимость услуг, оказанных Исполнителем) (Включается в случае, если Исполнителем применяется упрощенная система налогообложения)

Цена Договора включает в себя все расходы Исполнителя, связанные с исполнением обязательств по договору (в том числе стоимость логистики из городов Российской Федерации до г. Ногинска, командировочные расходы и т.д.).

1. Общая система налогообложения (ОСНО) – согласно п. 1 ст. 146 объектом налогообложения признаются реализация товаров (работ, услуг). Налоговая ставка НДС устанавливается в размере 20%.

Упрощенная система налогообложения (УСН) – согласно п.1 ст. 346 объектом налогообложения являются доходы. Налоговая ставка устанавливается в размере 6%.

При оценке ценовых предложений участников закупочной процедуры по стоимости без НДС, лица, применяющие упрощенную систему налогообложения, будут поставлены в заведомо невыгодные условия закупки, поскольку, в отличие от лиц, применяющих общую систему налогообложения, будут обязаны уплатить налог на доходы (статьи 346.11, 346.14 НК РФ) в размере 6 % от суммы полученного дохода (пункт 1 статьи 346.20 НК РФ).

Оценка ценовых предложений должна осуществляться исключительно в том виде, в котором ценовые предложения поданы участниками, и за какую итоговую цену участник готов выполнить работы, оказать услуги, поставить товары.

Так, участник, находящийся на ОСНО, имеет преимущество перед участником, находящимся на УСН, и получает большую прибыль, в случае признания его победителем.

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 изменится от указанной в заявке, и подлежащей оценке Заказчиком.

В случае же, если победителем окажется участник - плательщик НДС, ценовое предложение в договоре увеличивается на сумму НДС, что является изменением цены договора.

Согласно ч.1 ст. 171 НК РФ, Налогоплательщик на ОСНО имеет право уменьшить общую сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 166 НК РФ, на установленные настоящей статьей налоговые вычеты.

Согласно п.3 ст. 171 НК РФ, право на указанные налоговые вычеты имеют покупатели - налоговые агенты, состоящие на учете в налоговых органах и исполняющие обязанности налогоплательщика в соответствии с главой 21 НК РФ «Налог на добавленную стоимость».

Согласно ч. 2 ст. 171 НК РФ, Вычетам подлежат суммы налога, предъявленные налогоплательщику при приобретении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав на территории Российской Федерации в отношении товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения.

Согласно п.2 ст. 346.11 НК РФ, применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость. Соответственно, участник, находящийся на УСН, налоговый вычет, в отличие от плательщика НДС, получить не может, т.к. не является налоговым агентом по НДС.

Кроме того, плательщики НДС могут минимизировать налоговую нагрузку по НДС, увеличив вычеты по налогу за счет приобретаемого имущества организации (в лизинг, по кредитному договору), уменьшая таким образом сумму НДС к уплате в бюджет.

Закон о закупках определил базовые принципы, которыми должны руководствоваться заказчики при осуществлении закупок, а именно равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик, осуществляя закупки, обремененные публичным элементом, не может ставить претендентов на участие в закупке в неравное положение, только исходя из невозможности в дальнейшем принять к вычету названный налог.

В Российской Федерации системно и последовательно реализуется политика поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в рамках которой, например, был принят Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», создана Федеральная Корпорация по развитию малого и среднего предпринимательства, последовательно увеличиваются квоты участия указанных субъектов в закупках для обеспечения государственных и муниципальных нужд и корпоративных закупок, в связи с чем рассматриваемые действия заказчика по ущемлению прав лиц, не являющихся плательщиками НДС, фактически противоречат государственной политике Российской Федерации, направленной на поддержку и развитие субъектов малого и среднего предпринимательства.

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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 № 307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019, а также в «Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021)», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021, а также в решениях Арбитражного суда города Москвы по делам №№ А40-212495/20, А40-45461/2021, А40-254872/20, А40-19759/2022, А40-281675/21 постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам №№ А40-214462/20, А40-247662/20, А40-178780/2020, А40-230395/20, А40-4461/2021, А40-245935/2021, постановлениях Арбитражного суда Московского округа по делам №№ А40-107093/2020, А40-42974/2021, А40-28330/2021, А40-68522/2021.

Кроме того, 14.11.2022 Арбитражным судом Хабаровского края вынесено Решение об отказе в признании недействительным ненормативного правового акта, решение (действие, бездействие) незаконным (ч.3 ст.201 АПК РФ) по делу № А73-12371/2022 на Решение УФАС по Хабаровскому краю (Решение по делу № 027/10/18.1-746/2022 от 15.06.2022).

Также аналогичные Решения были приняты Комиссией Московского УФАС России (Решение по делу № 077/07/00-5769/2022 от 19.04.2022), УФАС по Забайкальскому краю (Решение по делу № 075/07/03-15/2022 от 18.05.2022), УФАС по Красноярскому краю (Решение по делу № 024/07/3-1091/2022 от 16.05.2022), а также Решение УФАС по Новосибирской области (Решение по делу № 0054/01/18.1-969/2022 от 03.06.2022), Решение УФАС по Ярославской области (Решение по делу № 076/10/18.1-457/2022 от 03.06.2022, Решение по делу № 076/10/18.1-462/2022 от 03.06.2022), Решение УФАС по Саратовской области (Решение по делу № 064/07/3-389/2022 от 14.06.2022, Решение по делу № 064/07/3-411/2022 от 15.06.2022), Решение УФАС по Санкт-Петербургу (Решение по делу №02/14672/22 от 16.06.2022).

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что условия, указанные в закупке, документации, заявке и итоговом протоколе, нарушают права ООО «Техно-Трейд», как участника закупки, находящегося на упрощенной системе налогообложения, в связи с тем, что участники, находящиеся на общей системе налогообложения находятся в более выгодных условиях и их уровень рентабельности становится выше, в случае заключения договора.

На основании изложенного, в соответствии с требованиями п.1 ч.10 ст.3 ФЗ от 18.07.2011 №223-ФЗ, ч.2 ст.18.1 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ ПРОШУ:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной;
2. Обязать заказчика, устранить нарушения, отменить протоколы и пересмотреть итоги процедуры.

Приложения:

1. Извещение ЗК МСП ед расценки
2. Протокол 98-1 Итоги
3. Доверенность 9 Добротина Техно Трейд
4. Выписка из ЕГРЮЛ ООО Техно-Трейд
5. Лист записи ЕГРЮЛ 07.12.2021
6. Протокол № 1 общего собрания учредителей
7. Приказ №1 О вступлении в должность ген. дир.
8. Свидетельство о постановке на налог. учет ИНН
9. Уведомление о переходе на УСН № 1 от 23.12.2021
10. Устав ООО «Техно-Трейд»

Уполномоченный специалист,
действующий на основании доверенности
№ 9 от 28.03.2023 г.

О.В. Добротина