

Индивидуальный предприниматель
ОГРНИП 319508100215051

Исх.№ 318-21
Дата 23.09.2021

Московское УФАС
To77@fas.gov.ru

Заявитель: ИП
ОГРНИП 319508100215051

Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ
ОБЩЕСТВО "РОССИЙСКИЙ КОНЦЕРН ПО ПРОИЗВОДСТВУ
ЭЛЕКТРИЧЕСКОЙ И ТЕПЛОВОЙ ЭНЕРГИИ НА АТОМНЫХ СТАНЦИЯХ"
ИНН 7721632827
КПП 772101001
ОГРН 5087746119951
Место нахождения 109507, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА ФЕРГАНСКАЯ, дом 25
Почтовый адрес 109507, г. Москва, ул. Ферганская, д.25

Закупка № 32110642663

Жалоба
на действия Заказчика

Заказчиком был объявлен Открытый запрос предложений в электронной форме, на сайте <https://zakupki.gov.ru>.

Требования, установленные в документации, ограничивают конкуренцию.

9) *Начальная (максимальная) цена договора:*

2 824 488 (Два миллиона восемьсот двадцать четыре тысячи четыреста восемьдесят восемь) рублей 28 копеек, включая НДС.

2 353 740 (Два миллиона триста пятьдесят три тысячи семьсот сорок) рублей 24 копейки, без учета НДС.

В связи с тем, что в соответствии со статьей 171 Налогового кодекса Российской Федерации заказчик имеет право применить

налоговый вычет НДС в отношении приобретаемых товаров, единый базис сравнения ценовых предложений: без учета НДС. Приведение ценовых предложений участников закупки к единому базису осуществляется путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС. СТР . 20 документации

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

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. **Решение Арбитражного суда Омской области, оставлено в силе определением ВС РФ по делу А46-6096/2019.**

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.

В данном случае 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.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной 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. **Постановление АС Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020**

Напротив, из буквального толкования части 22 статьи 3.2, части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о

закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения).

Судебная коллегия ВС РФ в Определении по делу А56-75118/2019 от 21.04.2021 г. указала, что заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекса заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако, упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Аналогичная практика: Решениями Арбитражного суда г.Москвы по делам А40-58026/2021, А40-104676/2021 в удовлетворении требований ПАО Росэнергоатом о признании недействительными решений и предписания ФАС отказано.

На основании изложенного и ст.18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 N 135-ФЗ, просим:

- 1) Приостановить закупку № 32110642663,
- 2) Выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию.

Приложения:

1. Документация
2. Документы представителя

Ходатайство:

Прошу провести рассмотрение жалобы в рабочие часы по московскому времени для обеспечения участия представителя посредством ВКС –

Представитель по доверенности