



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-4695/2023

г. Екатеринбург

27.12.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия)

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 14-00 при участии представителей:

— заказчика в лице филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России»,

— в отсутствие заявителя в лице ООО «Райфен», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Райфен» (вх. № 28372-ЭП/23 от 22.12.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку шин пневматических для грузовых автомобилей для нужд филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России» (извещение № 32312979775) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Райфен» (вх. № 28372-ЭП/23 от 22.12.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России» Закона о закупках при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку шин пневматических для грузовых автомобилей для нужд филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России» (извещение № 32312979775), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком нарушен порядок заключения договора по результатам закупки, так как в проект договора включена цена ниже заявленной победителем закупки в лице ООО «Райфен», просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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 установленных 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 (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 № 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.

Согласно ч. 20 ст. 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке ФКП «НИО «ГБИП России» (далее по тексту - Положение) утвержденного генеральным директором ФКП «НИО «ГБИП России» и размещенного в единой информационной системе 28.04.2023г. в редакции № 18.

20.11.2023г. в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение № 32312979775 и закупочная документация на поставку шин пневматических для грузовых автомобилей для нужд филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России».

Начальная (максимальная) цена договора 1 119 465,00 руб.

12.12.2023г. заказчиком проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме и подведения итогов аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по итогам которой составлен протокол № 32312979775-3 от 12.12.2023г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

Согласно указанному протоколу участник закупки в лице ООО «Райфен» признан победителем закупочной процедуры.

В силу ч. 28 ст. 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки,

заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В соответствии с ч. 29 ст. 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Аналогичные требования изложены в п. 7.1.17 Положения, п. 10.1 закупочной документации.

В соответствии с требованием ч. 29 ст. 3.4 Закона о закупках заказчиком 13.12.2023г. в адрес победителя закупки направлен договор с указанием цены соответствующей цене, предложенной победителем закупки.

Заявитель считает неправомерным направление ему как победителю настоящей закупки проекта договора с указанием его цены, включая НДС.

Комиссией установлено, что общество использует упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с ч. 2 ст. 346.11 Налогового Кодекса РФ применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим 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 настоящего Кодекса.

Исходя из положений ч. 29 ст. 3.4 Закона о закупках следует, что любой участник закупки, в том числе тот, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупке. Договор по итогам аукциона заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, вне зависимости от применяемой данным участником системы налогообложения (Постановление Арбитражного Суда Уральского округа по делу № А60-54210/2019 от 23.06.2020г.).

Вместе с тем, заключение договора является основанием для возникновения гражданско-правовых отношений только между исполнителем и заказчиком, путем наделения сторон взаимными правами и обязанностями.

Исходя из смысла ч. 1 ст. 2 Налогового кодекса РФ под налоговыми отношениями понимаются властные отношения по установлению, введению и взиманию налогов, сборов, страховых взносов в Российской Федерации, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля, обжалования актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Иными словами, властные отношения складываются между государством в лице его органов и должностных лиц и налогоплательщиками в лице юридических и физических лиц.

Принимая во внимание тот факт, что лица, использующие упрощенную систему налогообложения, не являются налогоплательщиками НДС, а также то обстоятельство, что отношения между заказчиком и исполнителем — это не отношения власти и подчинения, указание в проекте контракта цены, включающей НДС, не свидетельствует о нарушении прав участника закупки, поскольку не возлагает на участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, безусловной обязанности по исчислению и уплате НДС, поскольку вопросы взимания налогов либо

вопросы освобождения от их уплаты регулируются за рамками заключаемого между заказчиком и исполнителем контракта.

Ввиду вышеизложенного, Комиссия Свердловского УФАС России не усматривает в данном действии заказчика нарушений действующего законодательства.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

**Р Е Ш И Л А:**

1. Жалобу ООО «Райфен» признать небоснованной.
2. В действиях заказчика в лице филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице филиала «НТИИМ» ФКП «НИО «ГБИП России», оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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