



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

06.07.2021/№ 15841/05

На № _____ от _____

ИП Красавин Е.А.
(ОГРНИП 319508100215051)
(далее – Заявитель)
114@zefz.ru

АО «ДОНЭНЕРГО»
(далее – Заказчик)
344006, г. Ростов-на-Дону,
ул. Пушкинская, д. 162
uzd01@donenergo.ru
donen@mail.ru
fil61oku@donenergo.ru

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена: «1 июля 2021 г.»

В полном объеме решение изготовлено: «6 июля 2021 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель
руководителя Ростовского УФАС России –
начальник отдела по борьбе с картелями;

Члены Комиссии:

Иваненко И.С. – заместитель начальника
отдела по борьбе с картелями Ростовского
УФАС России;
Устинцова А.В. – старший специалист 2
разряда отдела по борьбе с картелями
Ростовского УФАС России;

рассмотрев с использованием системы видеоконференц-связи, в отсутствие представителя ИП Красавина Е.А. (Заявителя), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, в присутствии АО «Донэнерго» (Заказчика), дело № 061/07/3-1323/2021, возбужденное по жалобе ИП Красавина Е.А. на действия АО «Донэнерго» при проведении запроса предложений № 32110388253 «Часть 1: Установка ТП 6/0,4 кВ для электроснабжения гостиницы по адресу: ст. Багаевская, в районе острова "Буян" к.н. 61:03:0600004:830 (Джантемиров Нарик Магомедович). Часть 2: Строительство ЛЭП-10 кВ от опоры № 75 Л-103 до проектируемой ТП для электроснабжения гостиницы

по адресу: ст. Багаевская, в районе острова "Буян" к.н. 61:03:0600004:830 (Джантемиров Нарик Магомедович)», выразившиеся в нарушении Заказчиком (Организатором торгов) положений Закона о закупках,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ИП Красавина Е.А. поступила в Ростовское УФАС России 23.06.2021г.

В поданной жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком в закупочной документации неправомерно был установлен порядок расчёта ценовых предложений без учета НДС.

АО «Донэнерго» представило письменные возражения на жалобу, в которых указало, что проведение рассматриваемого запроса предложений № 32110388253 осуществлялось в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Донэнерго» (далее – **Положение о закупках**) и закупочной документацией.

Комиссия, заслушав представителей АО «Донэнерго», по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч. 13 ст. 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Заказчиком 16.06.2021г. размещено Извещение о проведении запроса предложений № 32110388253 «Часть 1: Установка ТП 6/0,4 кВ для электроснабжения гостиницы по адресу: ст. Багаевская, в районе острова "Буян" к.н. 61:03:0600004:830 (Джантемиров Нарик Магомедович). Часть 2: Строительство ЛЭП-10 кВ от опоры № 75 Л-103 до проектируемой ТП для электроснабжения гостиницы по адресу: ст. Багаевская, в районе острова "Буян" к.н. 61:03:0600004:830 (Джантемиров Нарик Магомедович)» на официальном сайте единой информационной системы (далее – ЕИС) www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена договора – 3 305 550 рублей без НДС.

Дата и время окончания приема заявок: 28.06.2021 в 09:00 (МСК).

В срок, установленный конкурсной документацией, на участие в закупке подана 1 заявка – ООО «Ростэнергомонтаж».

Довод подателя жалобы о неправомерности расчета ценовых предложений без учета НДС Комиссия отклоняет ввиду нижеследующего.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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 степени 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 Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 16.05.2018г.

Кроме того, согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

Таким образом, во исполнение вышеуказанной нормы Закона о закупках Заказчиком в конкурсной документации установлено одно значение начальной (максимальной) цены договора — без учета НДС.

Пунктом 14.4 раздела 14 закупочной документации «Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе. Порядок оценки и сопоставления заявок на

участие в конкурсе» установлено, что оценка по критерию № 1 «Ценовое предложение (цена единицы товара)» осуществляется на основании ценовых предложений, представленных участниками конкурса по форме 7 раздела 16.3 конкурсной документации. В качестве единого базиса сравнения ценовых предложений их сравнение осуществляется по цене без НДС. Данный порядок применяется ко всем участникам закупки в равной степени.

НДС является косвенным налогом и представляет собой форму изъятия в бюджет государства части стоимости товара, работы или услуги, которая создается на всех стадиях процесса производства товаров, работ и услуг и вносится в бюджет по мере реализации.

Согласно ч. 1 ст. 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации от 05.08.2000 № 117 (далее - НК РФ) упрощенная система налогообложения организациями и индивидуальными предпринимателями применяется наряду с иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

В соответствии с ч. 2 ст. 346.11 НК 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 Налогового кодекса Российской Федерации), 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).

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

В силу 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 либо уплаченные налогоплательщиком при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, в таможенных процедурах выпуска для внутреннего потребления (включая суммы налога, уплаченные или подлежащие уплате налогоплательщиком по истечении 180 календарных дней с даты выпуска товаров в соответствии с таможенной процедурой выпуска для внутреннего потребления при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), переработки для внутреннего потребления, временного ввоза и переработки вне таможенной территории либо при ввозе товаров, перемещаемых через границу Российской Федерации без таможенного оформления, в отношении:

1) товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для осуществления операций, признаваемых объектами налогообложения в соответствии с настоящей главой, за исключением товаров, предусмотренных пунктом 2 статьи 170 настоящего Кодекса;

2) товаров (работ, услуг), приобретаемых для перепродажи;

3) товаров (работ, услуг), а также имущественных прав, приобретаемых для осуществления операций по реализации работ (услуг), местом реализации которых в соответствии со статьей 148 настоящего Кодекса не признается территория Российской Федерации, за исключением операций, предусмотренных статьей 149 настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено подпунктом 4 настоящего пункта;

4) рекламных и маркетинговых услуг, приобретаемых для передачи прав, указанных в подпункте 26 пункта 2 статьи 149 настоящего Кодекса, местом реализации которых в соответствии со статьей 148 настоящего Кодекса не признается территория Российской Федерации.

Учитывая вышеизложенного, при заключении договора с контрагентом, который применяет обычную систему налогообложения (является плательщиком НДС), Заказчик вправе при осуществлении расчетов уплачиваемых налогов принять к вычету сумму уплаченного НДС, то есть возмещать ее из бюджета Российской Федерации, а при заключении договора с контрагентом, применяющим упрощенную систему налогообложения, Заказчик такой возможности не имеет.

При этом Закон о закупках не содержит положений, допускающих организациям, находящимся на упрощенной системе налогообложения, получения преимуществ при участии в закупках.

Более того, согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования данного закона являются, в том числе эффективное использование денежных средств заказчика. При этом у стороны контракта, находящегося на упрощенной системе налогообложения, отсутствует обязанность по уплате НДС в бюджет и незаконное получение денежной суммы в размере суммы НДС может привести к неосновательному обогащению его за счет контрагента и необходимости обращения в суд и с иском о взыскании указанной суммы неосновательного обогащения.

Вышеуказанное может привести к созданию преимуществ участникам, находящимся на упрощенной системе налогообложения, что противоречит ч.1 ст.3 Закона о закупках, в соответствии с которым заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Примененный Заказчиком (АО «Донэнерго») подход при оценке заявок применяется в равной степени ко всем участникам, использующим тот или иной режим налогообложения и направлен на обеспечение возможности сопоставления по данному критерию заявок участников, использующих разные режимы налогообложения, что не является ограничением участников закупки.

Таким образом, Заказчиком установлен единый порядок оценки заявки для всех участников, что соответствует ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, в силу которой 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.

Исходя из вышеизложенного, применение Заказчиком по рассматриваемой закупке единого порядка оценки ценовых предложений участников без учета НДС является обоснованным.

Правомерность вышеуказанной позиции подтверждается решением Арбитражного суда Ростовской области от 07.07.2017 по делу А53-14955/17, разъяснениями Минэкономразвития России, изложенными в письмах от 26.05.2016 № Д28и-1372, от 28.04.2016 № Д28и-1114, от 17.02.2016 № ОГ-Д28-2554, от 30.11.2015 № Д28н-3499 и от 30.09.2015 № Д28н-2782.

Ссылка Заявителя на судебную практику не может быть применена, поскольку касается закупок, проведенных в рамках Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд» либо случаев установления Заказчиками начальной (максимальной) цены договора и с НДС, и без него (то есть отсутствия одного базиса цены).

Нарушений в действиях АО «Донэнерго» норм Закона о закупках при проведении запроса предложений № 32110388253 не установлено.

Доводы Заявителя признаются необоснованными.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Красавина Е.А. необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии

И.С. Иваненко

А.В. Устинцова