

Индивидуальный предприниматель Аксанова Василия Валентиновна
460018, Оренбургская область, г.Оренбург, ул.Пр.Победы 16 кв.2
Тел.: 89867810102, e-mail: v.aksanova@bk.ru
ИНН 562302199780, ОГРН 320565800008502
Оренбургское отделение № 8623 ПАО Сбербанк, г. Оренбург
к/с 30101810600000000601 р/с 40802.810.0.46000024532 БИК 045354601

В Управление Федеральной антимонопольной службы по
Московской области.
123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44
delo@fas.gov.ru

№12 от 06.10.2022 г.

Заявитель:

Индивидуальный предприниматель Аксанова
Василия Валентиновна 460048, Оренбургская область,
г.Оренбург, ул.Пр.Победы 16 кв.2
Тел.: 89867810102, e-mail: v.aksanova@bk.ru

Организатор торгов:

Акционерное общество "ЭнергосбыТ Плюс", 143421,
Московская обл, г.о.Красногорск, тер.автодорога Балтия, км
26-й, д. 5, стр. 3, офис 513
Контактная информация:
Гараева Дания Мирасовна тел. +7 922-534-42-96,
e-mail: Daniya.Garaeva@esplus.ru
Ампилогов Андрей Иванович тел. +7 (3532) 34-75-05,
e-mail: Andrey.Ampilogov@esplus.ru

Обжалуемая закупка:

Извещение о закупке №32211718297 от 27.09.2022 года по
№223-ФЗ на проведение конкурса в электронной форме,
участниками которого могут быть только субъекты малого
и среднего предпринимательства на
Оказание клининговых услуг для нужд Оренбургского
филиала АО "ЭнергосбыТ Плюс"
Наименование (адрес) электронной площадки в
информационно-телекоммуникационной сети "Интернет":
<http://roseltorg.ru>).

Жалоба на действия организатора торгов.

Обжалуемые действия заказчика.

Нарушение статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках).

Согласно ст.3 Закона о закупках заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако, вопреки требованиям Закона о закупках, Заказчик согласно Приложения №5 «Критерии оценки» в закупочной документации установил следующие незаконные условия, ограничивающее конкуренцию: «При оценке

конкурсных заявок по критерию «цена договора» сопоставляются предложения участников по цене без учета НДС», а так же дисконтированная стоимость заявки оценивается без НДС.

Таким образом, Заказчик нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применяя дискриминационный подход к порядку оценки заявок путем приведения ценовых предложений участников Закупки к единому налоговому базису, создает неравные стартовые закупочные условия, ставит в значительное преимущественное положение участников закупки, применяющих общую систему налогообложения.

Согласно позиции ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Закон о закупках не содержит норм, указывающих на возможность при осуществлении сопоставления ценовых предложений участников закупочной процедуры, применения единого налогового базиса оценки цены предложений участников, то есть сопоставление цен без учета НДС.

Предпринимательская деятельность, в силу положений статьи 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. 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.

В свою очередь, приведение Заказчиком ценовых предложений участников к единому налоговому базису фактически заставляет участников, находящихся на упрощенной системе налогообложения занижать свои предложения.

Факт указания Заказчиком начальной (максимальной) цены в извещении с учетом НДС не свидетельствует о том, что у участника закупочной процедуры, находящегося на упрощенной системе налогообложения, появляется обязанность по предоставлению ценового предложения, «очищенного» от НДС лишь потому, что он не является плательщиком названного налога. Ни одна норма действующего законодательства не наделяет участников торгов, находящихся на упрощенной системе налогообложения, особым статусом, обязывающем их занижать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками налога.

Ни налоговое законодательство, ни Закон о закупках не содержат положений, допускающих предоставление плательщикам НДС преимуществ при участии в закупках.

Напротив, 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. По сути, Заказчик, устанавливая названное требование в документации, стремится получить собственную налоговую выгоду за счет последующего получения вычета, уменьшив собственную налогооблагаемую базу. Вместе с тем, преследование названной цели Заказчиком в целях минимизации налогового бремени не должно порождать негативные последствия для участников конкурентной процедуры.

Согласно Определению Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 (Дело № 307-ЭС20-21065), спорное положение закупочной документации фактически приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Мнение о том, что нельзя приводить ценовые предложения участников с разными системами налогообложения к единому базису, ВС РФ высказывал и раньше. Его также разделяют, в частности, АС Московского (см. Постановление АС Московского округа от 24.02.2022 N Ф05-2441/2022 по делу N А40-68522/2021) и Северо-Западного округов (Постановление АС Северо-Западного округа от 04.03.2022 N Ф07-18659/2021 по делу N А56-24306/2021), а также Московский УФАС (см. Решение Московского УФАС России от 14.02.2022 по делу N 077/07/00-2234/2022).

ПРОШУ:

1. Приостановить проведение конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Оказание клининговых услуг для нужд Оренбургского филиала АО "ЭнергосбыТ Плюс".

2. Признать жалобу обоснованной и выдать организатору торгов предписание об устранении нарушений действующего законодательства, внести изменения в аукционную документацию в части изменения критериев оценки рассмотрения предложений участников, продлить сроки приема заявок

Индивидуальный предприниматель

Аксанова Василия Валентиновна

Подписано ЭЦП