

**Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве**
Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1, г. Москва, 107078

Жалоба на действия (бездействие) Заказчика

при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»
при заключении договора на выполнение работ по ремонту камеры термоудара Votsch VT3 7030S2 для испытаний конструктивно подобных элементов в комплекте с системой охлаждения (инв. №43024324), в части восстановления работоспособности чиллера

Наименования Заказчика:

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ ВНУТРИТЕЛЬНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ

М.

Наименование участника закупки:

Гидро

Закупка: 32110548231.

Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя): Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.
Дата окончания срока заключения договора: 09.09.2021.

Наименование объекта закупки:

Аукцион на выполнение работ по ремонту камеры термоудара Votsch VT3 7030S2 для испытаний конструктивно подобных элементов в комплекте с системой охлаждения (инв. №43024324), в части восстановления работоспособности чиллера.

11.08.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС) было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по ремонту камеры термоудара Votsch VT3 7030S2 для испытаний конструктивно подобных элементов в комплекте с системой охлаждения (инв. №43024324), в части восстановления работоспособности чиллера.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП (далее – Положение о закупках) размещено в ЕИС.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. В частности, участник закупки вправе обжаловать осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона № 223-ФЗ и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Так, Индивидуальным предпринимателем (далее – Участник) была подана заявка на участие в вышеуказанном аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по ремонту камеры термоудара Votsch VT3 7030S2 для испытаний конструктивно подобных элементов в комплекте с системой охлаждения (инв. №43024324), в части восстановления работоспособности чиллера (далее – Закупка).

По итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке заявка Участника была допущена к участию в аукционе, что нашло отражение в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32110548231 от 19.08.2021, опубликованном в ЕИС 19.08.2021.

20 августа 2021 г. на сайте оператора АО «ЕЭТП» <http://roseltorg.ru> состоялась процедура аукциона в электронной форме. В ходе торгов Участник сделал лучшее ценовое предложение в размере **Четыреста одна тысяча руб. шестьсот шестьдесят семь руб. 00 коп.**

В соответствии с протоколом подведения итогов процедуры 32110548231 от 20.08.2021 Участник был признан победителем закупки с ценой 334 722 (Триста тридцать четыре тысячи семьсот двадцать два) руб. 50 коп.

В соответствии с п. 27 Информационной карты аукциона в электронной форме документации договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с результатами закупки заключается такой договор (далее в данном пункте – участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения закупки должен быть заключен не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. Участник закупки, обязанный заключить договор, обязан подписать (заключить) договор не позднее 3 (Трех) дней со дня размещения (направления) Заказчиком проекта договора на электронной площадке.

03.09.2021 Заказчик направил проект договора на подписание Участнику, установив сумму договора меньше, чем было предложено Участником во время проведения процедуры аукциона. При этом Заказчик сразу же в проекте договора установил его дату – 20.08.2021, в то время как согласно требованиям ГК РФ договор считается заключенным с даты его подписания обеими сторонами.

Одновременно, в п. 31 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке Заказчиком установлено, что в случае, если участник закупки не является плательщиком НДС, в связи с применением им специального режима налогообложения, цена договора (в том числе предложенная в процессе торгов) снижается на сумму налога на добавленную стоимость.

При этом **п. 2 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке содержит сведения о начальной (максимальной) цене договора (далее – НМЦД), без указания применения системы налогообложения.** П. 3 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке описывает расчет и обоснование НМЦД. В данном обосновании Заказчик уже учитывает размер НДС при расчете НМЦД. Данный факт говорит лишь о том, что при процедуре расчета НМЦД Заказчиком использовались только предложения потенциальных участников закупки, применяющих общую систему налогообложения, что не отменяет действие п. 2 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке. Исходя из содержания п. 2 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке, Заказчик предполагает несущественным применяемый вид налогообложения.

При совершении вышеуказанных действий Заказчик также не учел следующего.

Поскольку Участник применяет упрощенную систему налогообложения, то освобожден от уплаты НДС, в связи с чем ценовые предложения, поданные им на этапе проведения аукциона не включают НДС.

Вместе с тем, Положение о закупках Заказчика (в том числе ни раздел 8.9, ни раздел 9) не предусматривает того, что если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС, в размере ставки, определенной Налоговым кодексом Российской Федерации.

Документация о Закупке противоречит как положениям Федерального закона № 223-ФЗ, так и сложившейся арбитражной практике.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 19.3 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ заявка участника закупки должна содержать исключительно сведения, предусмотренные ч. 19.1 и 19.2 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, аналогичный состав заявки на участие в электронном аукционе, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, определен Заказчиком и в п. 8.9.17 раздела 8.9 Положения о закупках.

Согласно ч. 19.1 и 19.2 Федерального закона № 223-ФЗ участник закупки не обязан указывать сведения о своей системе налогообложения в составе заявки на участие в закупочных процедурах, а заказчик соответственно не может требовать от участника закупки указания таких сведений и более того не может применять данные сведения при заключении договора по результатам закупки.

В соответствии с ч. 29 ст. 3.4 Федерального закона 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 или приглашением принять участие в такой закупке и **заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.**

Установленное Заказчиком в п. 31 Информационной карты аукциона в электронной форме документации о Закупке положение о том, что в случае если участник закупки не является плательщиком НДС, в связи с применением им специального режима налогообложения, цена

договора (в том числе предложенная в процессе торгов) снижается на сумму налога на добавленную стоимость, не свидетельствует о том, что Заказчику необходимо вычитать сумму НДС из ценового предложения Участника, не являющегося плательщиком НДС, поскольку в настоящем случае во время проведения процедуры аукциона ценовое предложение изначально не содержало в себе налога на добавленную стоимость.

Указанная позиция отражена в решении Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве от 23.04.2019 № 077/07/00-1486/2019, в принятом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС решении по делу № Т02-416/21 от 26.05.2021, подтверждается решением ФАС России по делу №223ФЗ-713/18 от 25.09.2018, также аналогичный подход применялся при выявлении победителя закупки согласно определения ВС РФ по делу № 307-ЭС20-21065 от 23.04.2021.

Таким образом, считаю действия Заказчика при формировании цены договора в направленном ИП Смирнову С.В. 03.09.2021 проекте договора нарушающими нормы Федерального закона № 223-ФЗ.

В связи с вышеизложенным прошу обязать Заказчика завершить Закупку согласно требованиям ч. 29 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, направить проект договора для его подписания директору АО «ЕЭТП» по адресу <http://roseltorg.ru> с ценой договора согласно предложению победителя торгов - 101 667 000 руб. с НДС.

1

Приложения:

1. Копия паспорта 1 экз. на 2 л.
2. Копия свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 12.04.2013 в 1 экз. на 1 л.
3. Копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе от 19.02.2003 в 1 экз. на 1 л.
4. Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32110548231 от 19.08.2021 в 1 экз. на 2 л.
5. Протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре 32110548231 от 20.08.2021 в 1 экз. на 2 л.
6. Протокол подведения итогов процедуры 32110548231 от 20.08.2021 в 1 экз. на 2 л.
7. Протокол подачи ценовых предложений в процедуре 32110548231 от 20.08.2021 в 1 экз. на 2 л.
8. Копия информационной карты Закупки в 1 экз. на 7 л.
9. Копия проекта договора № 32110548231/ДГ-2093 в 1 экз. на 14 л.