

**В Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан
(Башкортостанское УФАС России)**
450008, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Пушкина, 95
Эл. почта: to02@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Группа Компаний ЛесНиК»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
640014, г. Курган, ул. Промышленная, 17
Тел./факс: +7 (3522) 60-60-15
Эл. почта: lesnik45@inbox.ru

Заказчик:
ПАО «ОДК-УМПО»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
452000, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ферина, д. 2
Эл. почта: BobrovVA@umpo.ru
Тел./факс: +7 (347) 238-38-09

Оператор электронной площадки: ООО «АСТ ГОЗ»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
117393, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 78, стр. 1
Эл. почта: info@astgoz.ru
Тел.: + 7 (495) 787-29-94

Исх. № б/н от «11» ноября 2022 г.

ЖАЛОБА

на действия заказчика, комиссии по осуществлению закупок

Комиссия заказчика при проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку пиломатериалов для нужд ПАО «ОДК-УМПО», извещение о проведении которого размещено на сайте www.astgoz.ru, при подведении итогов ранжировала заявку ООО «ГК ЛесНиК» (заявка № 27710) как занявшую второе место.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 01.11.2022 г. код № 220819800847-220819800847-1-4 ООО «ГК ЛесНиК» не признано победителем закупки по причине того, что участник закупки применяет упрощенную систему налогообложения.

В подп. «а» п. 9 Приложения № 2 к информационной карте «порядок оценки и сопоставления заявок» указано, что «если в документации о закупке при оценке и сопоставлении заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» в качестве единого базиса оценки установлены цены без учета НДС, предоставление приоритета осуществляется после приведения предложений участников закупки к единому базису оценки без учета НДС».

Руководствуясь вышеуказанными положениями Документации о закупке, комиссия заказчика при оценке заявок вычитала НДС из ценовых предложений участников – плательщиков этого налога.

Однако такой подход является дискриминационным, и заявитель как участник закупки, применяющий упрощенную систему налогообложения, оказался в невыгодном положении и не был признан победителем закупки.

Заявитель, основываясь на сложившейся правоприменительной практике антимонопольного органа и судов, считает, что заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного

Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 названного Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке.

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

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.

Данная правовая позиция нашла отражение в п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 г., а также в п. 33 Обзора судебной практики № 3, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021 г.

В своих решениях антимонопольный орган (например, Письмо ФАС России от 22.08.2018 г. № АД/66562/18) и суды указывают на недопустимость включения в документацию о закупке порядка оценки заявок правил сравнения ценовых предложений участников в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения, а также на необходимость соблюдения заказчиками принципа равноправия участников. При этом данный принцип предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, 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.

Аналогичные требования установлены п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ к информации о начальной (максимальной) цене для документации о конкурентной закупке.

В силу п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ должен быть указан порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

При системном анализе толкования указанных норм Закона № 223-ФЗ антимонопольным органом и судами сделан вывод о том, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения. В Законе № 223-ФЗ, как и в налоговом законодательстве, не предусмотрена возможность изменения цены закупки в зависимости от применяемой системы налогообложения. Иное предоставляло бы преимущества отдельным участникам закупки.

Наличие у одних поставщиков обязанности по уплате НДС, а у других ее отсутствие - предпринимательский риск лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и выбравших определенную систему налогообложения.

Таким образом, контракт должен заключаться заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применяемой им системы налогообложения. Возможность уменьшения

цены контракта на сумму НДС при условии применения победителем закупки упрощенной системы налогообложения Законом № 223-ФЗ не предусмотрена.

Указанный вывод соответствует, в т.ч. правовой позиции Верховного суда РФ, изложенной в определениях от 30.05.2019 г. № 305-ЭС19-391 по делу № А40-88142/2018, от 23.09.2019 г. № 306-ЭС19-15999 по делу № А12-25318/2018.

Таким образом, заявитель считает, что заказчик при проведении закупки на право заключения договора на поставку пиломатериалов осуществил действия, ограничивающие конкуренцию, и создал преимущество для участников закупки, применяющих общий режим налогообложения, путем уменьшения их ценового предложения на сумму НДС наряду с предложением участников закупки, находящихся на упрощенном режиме налогообложения, тем самым нарушил ч. 5 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 17, ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», п. 2 ч. 1, п. 4 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ПРОШУ:

1. Признать данную жалобу участника закупки (ООО «ГК ЛесНиК») обоснованной.

2. Выдать заказчику (ПАО «ОДК-УМПО») предписание об устранении нарушений, в том числе об отмене протокола подведения итогов закрытого запроса предложений от 01.11.2022 г. № 220819800847-01.

Перечень прилагаемых документов:

1. Копия решения учредителя от 11.01.2022 г. №1 «О продлении полномочий генерального директора ООО «ГК ЛесНиК».
2. Извещение и документация о закупке № 220819800847.
3. Протокол подведения итогов закупки от 01.11.2022 г. № 220819800847-01.

Генеральный директор ООО «ГК ЛесНиК»



К.С. Гусев