

Общество с ограниченной ответственностью «Б2Б»
236006 г. Калининград, ул. Мариупольская 14, 2-ой этаж
Телефон: 8 (4012) 90-28-60 e-mail info@b2bgarant.ru
ИНН 3906987173 КПП 390601001 ОГРН 1163926063399



Исх. № 221124 от
«22» ноября 2021 г.

Куда: Управление Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области

ул. Барнаульская, д. 4, г. Калининград, Калининградская обл.,
236006

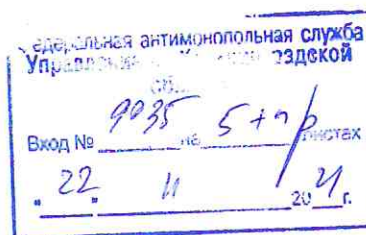
to39@fas.gov.ru

От кого: Общество с ограниченной ответственностью «Б2Б»

ул. Эпронская, дом 20, квартира 82, Калининград,
Калининградская обл.,

236039

info@b2bgarant.ru



Жалоба на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

1. Заказчик:

Акционерное общество «Опытное конструкторское бюро «Факел» (АО «ОКБ «Факел»)

Место нахождения: Российская Федерация, 236001, Калининград, Московский проспект, 181

Почтовый адрес: Российская Федерация, 236001, Калининград, Московский проспект, 181

Официальный сайт: <http://www.fakel-russia.com>

Адрес электронной почты: zakupki@fakel-russia.com, Tukaeva@fakel-russia.com, dementievaev@fakel-russia.com, info@fakel-russia.com

Контактный телефон: +7 (4012) 556692, +7 (4012) 556614

Контактное лицо (Ф.И.О.): Тукаева Тамара Павловна, Дементьева Елена Владимировна

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Б2Б» ИНН 3906987173, место нахождения Калининградская обл., г. Калининград, ул. Мариупольская, дом 14, тел. +79062396401, адрес электронной почты info@b2bgarant.ru, контактное лицо Комаров Алексей Александрович

2. Адрес официального сайта на котором размещена информация о размещении заказа:
www.astgoz.ru (ООО «АСТ ГОЗ»)

4. Номер извещения: 210086700045

Индивидуальный номер закупки: 20065

Наименование запроса котировок: Поставка жидкого азота особой чистоты

Дата опубликования извещения о проведении запроса котировок: 19.11.2021 г.



5. Обжалуемые положения Закупочной документации:

Требования Закупочной документации нарушают положения Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и ст. 3 Закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

6. Доводы жалобы:

В пункте 10.13.10 "Положение о закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности "Роскосмос" (утв. Наблюдательным советом Госкорпорации "Роскосмос", Протокол от 25.08.2020 N 38-НС)) (ред. от 09.06.2021) указано, что «При определении порядка оценки по критерию "цена договора и (или) цена за единицу продукции" Заказчик, при условии обоснования возможности и экономической эффективности применения налогового вычета, вправе в документации о закупке предусмотреть порядок оценки заявок по критерию "цена договора и (или) цена за единицу продукции" **без учета НДС.**

Приказом Госкорпорации "Роскосмос" от 04.12.2020 N 339 (ред. от 23.09.2021) утверждена Методика оценки и сопоставления заявок участников конкурентной закупки" (далее-Методика).

При определении порядка оценки заявок по критерию "цена договора и (или) цена за единицу продукции" заказчик при условии экономической эффективности применения налогового вычета вправе в документации о закупке предусмотреть единый базис сравнения ценовых предложений (пункт 18 Методики). Единый базис сравнения ценовых предложений является расчетной величиной, принимаемой к оценке заказчиком на основании ценовых предложений участников закупки путем вычета суммы НДС из цен, предлагаемых участниками закупки, являющимися плательщиками НДС (далее - единый базис) (пункт 19 Методики).

Согласно пункту 27 Информационной карты Извещения о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме (в соответствии с требованиями Распоряжения Правительства РФ от 30.06.2015г. № 1247-р) «Поставка жидкого азота особой чистоты» (далее-Извещение) - **Единственным критерием оценки и сопоставления заявок является «цена договора и/или цена за единицу продукции».** Порядок оценки и сопоставления заявок по указанному критерию приведен в приложении № 3 Информационной карты Извещения.

В соответствии с пунктом 2 Приложения № 3 Информационной карты **«В случае, если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен всех заявок производится без учета НДС».**

Установленный в Закупочной документации порядок закупки допускает уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС на сумму учтенного НДС, а ценовые предложения участников, применяющих иной налоговый режим, остаются неизменными.

По мнению Заявителя указанные выше положения Закупочной документации создают неравные условия участникам закупки.

В соответствии с позицией 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.

Федеральный закон от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках.

При определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), **указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.**

Вместе с тем, в пункте 9 Информационной карты «Сведения об НМЦ договора» установлена цена 89 292 480 (восемьдесят девять миллионов двести девяносто две тысячи четыреста восемьдесят) рублей 00 копеек, без указания содержит ли цена НДС.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Заказчик, осуществляющий закупку по нормам Закона о закупках, не вправе устанавливать различные правила сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения (п. 33 Обзора судебной практики Верховного Суда РФ №3 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 10 ноября 2021 г.).

Следовательно, 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 оценки заявок участников Закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложений участником 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.

Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть к созданию неравных условий и, соответственно, ограничению конкуренции, что противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Можно предположить, что Заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекса заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени. Однако упомянутый имущественный интерес Заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановления участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота (Определение Верховного Суда РФ по делу № 307-ЭС20-21065, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу № А67-4633/2020).

Заявитель считает что Заказчиком нарушены пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3, часть 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции.

На основании вышеизложенного просим:

1. Приостановить осуществление указанной закупки до рассмотрения настоящей жалобы по существу.
2. Провести внеплановую проверку указанной закупки на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Признать жалобу обоснованной, а Заказчика нарушившим требования Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений требований Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем внесения изменений в документацию в соответствии с принятым решением и проведении закупки повторно.



Перечень прилагаемых документов:

1. Копия Решения учредителя от 03.05.2017 г. «О назначении генерального директора ООО «Б2Б».
2. Извещение о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме «Поставка жидкого азота особой чистоты».

Генеральный директор
ООО «Б2Б»



А.А. Комаров

ДОКУМЕНТ ПОДПИСАН
ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСЬЮ

Сертификат: 0322A0BD00D0ADAF854745862EFEC528FB
Владелец: ООО "Б2Б"
Действителен: с 29.10.2021 до 29.10.2022