|  |  |
| --- | --- |
| Общество с ограниченной ответственностью  «АльянсПрофЭко»    197341, г. Санкт-Петербург,  Фермское шоссе, д. 32 литер А,  офис № 96-Н  телефон (981)740-12-12, (812) 300-03-99;  e-mail: [mail@ape-eco.](mailto:mail@ape-eco.)com; www.ape-eco.ru  ОКПО 31975474 ОГРН 1024702182845  ИНН 4720003059 КПП 781401001    № 1001/22 от 14.06.2022 | Управление Федеральной антимонопольной  службы по Калиниградской области  236006, г. Калининград, ул. Барнаульская, 4, бокс № 033  e-mail: to39@fas.gov.ru |

**Жалоба на действия Заказчика при проведении Закупки**

1. **Заказчик:** Общество с ограниченной ответственностью «ЛУКОЙЛ-Комплексный нефтяной терминал» (ООО «ЛУКОЙЛ-КНТ»), ИНН: 3913500440, Адрес местонахождения: 238340, Калининградская обл., г. Светлый, ул. Гагарина, д. 59/1, почтовый адрес: 238340, Калининградская, Светлый, Гагарина, дом 59/1, тел: +495 (9803300) , доб.: 58154, e-mail: [tender-lt@lukoil.com](mailto:tender-lt@lukoil.com).
2. **Заявитель:** ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «АЛЬЯНСПРОФЭКО», ИНН: 4720003059. Адрес: 197341, г. Санкт-Петербург, Фермское шоссе, д. 32 литер А, офис № 96-Н; тел.: (981) 740-8-740; e-mail: [mail@ape-eco.](mailto:mail@ape-eco.)com; контактное лицо: Малова Наталья Александровна.

**3. Электронная торгово-закупочная площадка:** [http://www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru/) [https://zakupki.gov.ru](https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32211382653)

**4. Номер закупки:** SBR003-220008722500011 (номер в ЕИС: 32211382653)

**5. Закупка в соответствии с нормами Федерального закона** от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - [Закон](http://internet.garant.ru/document/redirect/12188083/0) о закупках)

**6. Наименование закупки:** «50зп-22КНТ Комплекс услуг по установлению окончательной санитарной-защитной зоны».

**7. Обжалуемые действия заказчика.** Нарушение ч. 6 ст. 3, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

**8. Доводы жалобы**: Заказчик на сайте [https://zakupki.gov.ru](https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32211382653), а также на сайте [http://www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru/) 31 мая 2022 г. разместил информацию о проведении Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (50зп-22КНТ Комплекс услуг по установлению окончательной санитарной-защитной зоны).

Установленная документацией Начальная (максимальная) цена составляет:

- 2 400 000,00 (c учетом НДС),

- 2 000 000,00 (без учета НДС).

Согласно п. 3.2.1. документации, Цена будет определена на основании запроса предложений и оговорена в договорной документации.

Согласно п. 3.2.2. документации, Участнику Закупки необходимо произвести расчёт стоимости в соответствии с Формой № 8.3 к документации о закупке, включив компенсацию всех издержек и причитающееся ему вознаграждение, а также учесть все факторы, влияющие на ценообразование.

Согласно п. 3.2.3. документации, Цена должна включать все издержки и затраты Подрядчика:

- стоимость работ определенных в договоре;

- расходы на мобилизацию (демобилизацию) работников, имущества и необходимого оборудования и инструментов для выполнения работ до Объекта;

- командировочные расходы;

- проживание;

- прочие расходы, в том числе налоги, зарплата и обучение специалистов, получение необходимых разрешений и другие расходы, которые возникают при выполнении работ.

Согласно п 7.1.1. документации, Победитель закупки имеет право на заключение договора с Заказчиком на условиях своей Заявки на участие в закупке и документации о закупке.

Согласно п 3.1. проекта договора, Стоимость работ, предусмотренных п. 1.1. Договора составляет: \_\_\_\_\_\_\_ руб., кроме того, НДС (20%), \_\_\_\_\_\_\_ руб., Итого с НДС \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб.

Стоимость работ сформирована на основании Расчета стоимости работ по разработке нормативно-разрешительной документации, подписанного обеими сторонами и являющейся неотъемлемой частью настоящего Договора (Приложение № 9), и соответствует цене победителя закупки.

Ценовое предложение подается с указанием цены, с учетом НДС и без учета НДС.

Согласно позиции ФАС России, обозначенной в письме от 22.08.2018 № АД/66562/18 наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота) не соответствует положениями [Закона](http://internet.garant.ru/document/redirect/12188083/0) о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

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 представлению 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 занижать или завышать ценовые предложения при участии в конкурентных процедурах на величину налога на добавленную стоимость лишь в силу того, что они не являются плательщиками налога.

Согласно ст. 143 НК РФ, организации признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость (НДС).

Согласно ст. 168 НК РФ, сумма налога выставляется продавцом (поставщиком) покупателю (заказчику), и подлежит уплате последним. При отсутствии указаний об обратном, НДС считается включённым в цену договора.

Если при оценке участников, являющихся плательщиками НДС, размер НДС будет вычитаться из их ценовых предложений, это будет фактически предоставлять им преимущество над лицами, не являющимися плательщиками указанного налога, так как последним, чтобы быть конкурентноспособными придется снижать свое предложение как минимум на размер НДС. Вместе с тем для лиц, не являющихся плательщиками НДС, в любом случае установлена своя система налогообложения и предусмотренное законодательством право на освобождение от уплаты соответствующего налога, которого фактически лишает Заказчик путем установления такого порядка оценки.

Также Заказчик указывает, что участнику необходимо указать в расчете ценового предложения сумму с учетом всех расходов, в т.ч. налогов.

Соответственно, в начальную (максимальную) цену договора уже включены все налоги, но при этом Заказчик дополнительно указывает в условиях документации, что стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Общая система налогообложения для Заказчика предусматривает увеличение цены договора на 20% за счет добавления НДС. При этом упрощенная система налогообложения никаким образом не отражается на итоговой стоимости договора.

Соответственно в случае, если победителем станет участник (не плательщик НДС), цена договора не поменяется.

В случае же, если победителем окажется участник (плательщик НДС), ценовое предложение в договоре увеличивается на сумму НДС, что является изменением цены договора.

Также можно привести следующий примере:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | Начальная (максимальная) цена закупки | Цена, предложенная участником, без учета НДС | Конечная цена договора с победителем, с учётом налоговой ставки |
| Участник (плательщик НДС) | 100,00 руб. | 80,00 руб. | 100,00 руб. (на 20% выгоднее) |
| Участник (не плательщик НДС) | 100,00 руб. | 80,00 руб. | 80,00 руб. (на 20% менее выгодно) |

Таким образом, исходя из вышеизложенного примера, видно, что у участника, который является плательщиком НДС, есть преимущество.

Кроме того, согласно ст. 171 НК РФ, организации, являющиеся плательщиками НДС, вправе получать налоговый вычет, который по своей правовой природе является налоговой льготой.

Вычет производится в размере суммы уплаченного НДС. Участник, не являющийся плательщиком НДС, такой вычет получить не может.

Устанавливая начальную (максимальную) цену с учетом и без учета НДС, и будучи плательщиком НДС, Заказчик стремится получить собственную налоговую выгоду за счет последующего получения вычета, уменьшив собственную налогооблагаемую базу.

Кроме того, плательщики НДС могут возместить в дальнейшем НДС, конвертируя основные средства, в том числе, с помощью лизинга, кредитного договора, что позволяет сократить расходы дальнейших средств и минимизировать налоговую нагрузку.

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.

Указанная правовая позиция изложена в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 23.04.2021 №307-ЭС20-21065 по делу № А56-75118/2019.

Кроме того, 18.05.2022 Комиссией УФАС по Забайкальскому краю было вынесено Решение по делу № 075/07/03-15/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, по аналогичной жалобе ООО «МПЭ» на действие Заказчика (ОАО «РЖД»), нарушающие п.2 ч.1 и ч.6 ст. 3 Закона о закупках. Также аналогичные Решения были приняты и Московским УФАС России (Решение № 077/07/00-5769/2022 от 19.04.2022), УФАС по Красноярскому краю (Решение № 024/07/3-1091/2022 от 16.05.2022), а также Решение УФАС по Новосибирской области (Решение № 0054/01/18.1-969/2022 от 03.06.2022), Решение УФАС по Ярославской области (Решение № 076/10/18.1-457/2022 от 03.06.2022, Решение № 076/10/18.1-462/2022 от 03.06.2022).

На основании изложенного, в соответствии с требованиями п.1 ч.10 ст.3 ФЗ от 18.07.2011 №223-ФЗ, ч.2 ст.18.1 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ ПРОШУ:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной;
2. Обязать Заказчика, устранить нарушения.

Приложения: копия учредительных документов заявителя на 10 стр.

Генеральный директор

ООО «АПЭ» О.М. Афанасьев

Исп.: Малова Н.А.

т. (981) 740-8-740