

Решение

по результатам рассмотрения жалобы № 003/07/3-226/2021

«24» марта 2021 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

<...>,

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «Байкалстрой-1» (670013, г. Улан-Удэ, ул. Ключевская, 23, офис 2),

при участии:

представителей заказчика Ш. (доверенность от 02.03.2021), Б. (доверенность от 02.03.021),

в отсутствие представителя ООО «Байкалстрой-1», извещен,

УСТАНОВИЛА:

11.03.2021 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Байкалстрой-1» о нарушениях, допущенных заказчиком - АУ «Дом культуры с. Холтосон» при организации и проведении запроса предложений на проведение капитального ремонта здания дома культуры в с. Холтосон (извещение № 32110030229).

Рассмотрение жалобы состоялось 24.03.2021.

О О О «Байкалстрой-1» указывало на следующие нарушения, допущенные заказчиком.

1.В порядке оценки установлено: «* - в случае если в закупках принимают участие нерезиденты Российской Федерации или участники, находящиеся в соответствии с Налоговым Кодексом Российской Федерации на специальном налоговом режиме, то сравнение цен заявок участников производится в одной базе - без учета НДС при этом, предложенная таким участником цена, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС», что ставит в невыгодное положение ООО

«Байкалстрой-1» и иных участников, применяющих УСН и предоставляет преимущества плательщикам НДС.

Данный довод жалобы признан обоснованным ввиду следующего.

Согласно [части 2 статьи 346.11](#) Налогового кодекса РФ, организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением случаев, предусмотренных налоговым законодательством.

В соответствии с [частью 1 статьи 168](#) Налогового кодекса РФ при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик, применяющий общую систему налогообложения, дополнительно к цене реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога (НДС).

Согласно [части 6 статьи 3](#) Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Согласно [письму](#) ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)» во исполнение требований [части 2 статьи 3](#) Закона о закупках, при проведении закупочных процедур победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора. Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо

вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Законом о закупках не предоставляется никаких преимуществ при участии в закупках, соответственно, заключается договор по меньшей цене, предложенной участником на условиях, указанных в заявке.

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

Данное положение документации не соответствует принципам закупки, установленным пунктами 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2.Заказчиком в требованиях к участникам закупки установлено: «Участник закупки должен иметь в собственности (на ином законном основании) достаточные для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг производственные мощности, технологическое оборудование, технику и оборудование. При этом в Документации о закупке должны быть установлены четкие требования и предельные показатели достаточности и необходимости обладания Участниками закупки указанными ресурсами и характеристиками для исполнения договора, позволяющие однозначно определить соответствие или несоответствие Участника закупки установленным требованиям».

Данное требование документации не соответствует требованиям пунктов 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку потенциальные участники закупки не обязаны иметь в собственности или на ином законном основании производственные мощности, технологическое оборудование, технику и оборудование для выполнения работы, являющейся предметом закупки.

Комиссия Бурятского УФАС России соглашается с доводом ООО «Байкалстрой-1» о том, что победитель закупки при условии заключения с ним договора по результатам торгов вправе заключить договоры аренды производственных мощностей, технологического оборудования, техники и оборудования, а также привлечь к

выполнению работ субподрядчиков, имеющих производственные мощности, технологическое и иное оборудование.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной; принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании изложенного, и руководствуясь статьями 18.1 и 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. признать жалобу ООО Байкалстрой-1» обоснованной.
2. признать заказчика нарушившим пункты 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. выдать автономному учреждению «Дом культуры с. Холтосон» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», допущенных при организации и проведении запроса предложений № 321 10030229.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его

принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия.