

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы**

**по Сахалинской области**

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Ответчик:**

**Некоммерческая организация**

**«Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области»**

693000, Сахалинская область,

г. Южно-Сахалинск,

пр. Коммунистический, 39-В,

офис, 210, 206

**Заявитель:**

**ООО «РеМейк»**

694620, г.Холмск ул. Советская 93-А, Тел. 5-08-28

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 08-69/2018**

**о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена «25» апреля 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено «08» мая 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

-

Члены Комиссии:

рассмотрев дело 08-69/2018, возбужденное в отношении некоммерческой организации Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон № 135-ФЗ), выраженного в создании участникам торгов, применяющих общую систему налогообложения преимущественных условий участия в этих торгах.

В присутствии:

Представителя некоммерческой организации Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области – Ч. по доверенности,

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступили заявления ООО «РеМейк» (далее – Заявитель) вх. № 1620 от 18.05.2018, вх. № 2069 от 22.06.2018.

Поводом для обращения послужили неправомерные, по мнению Заявителя, действия со стороны НО Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области (далее – Фонд, региональный оператор) выразившиеся во включении с начала 2016 года в проект договора, являющийся неотъемлемой частью конкурсной документации, условия об уменьшении цены договора на сумму НДС в случае применения хозяйствующим субъектом упрощенной системы налогообложения. Аналогичное условие содержится в документации от 06.04.2018 электронного аукциона № 14-СМР/2018, что является, по мнению Заявителя, нарушением части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

При рассмотрении заявления установлено, что изменение цены договора, определенной по результатам электронных аукционов, в связи с применением участником, с которым надлежит заключить договор, специальных налоговых режимов, в том числе упрощенного, не предусмотрено, то есть не предусмотрено уменьшение цены контракта на НДС при условии применения хозяйствующим субъектом, с которым надлежит заключить договор, упрощенной системы налогообложения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ запрещается создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, действия Регионального оператора ущемляют интересы участников аукционов, применяющих упрощенную систему налогообложения, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции»

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 12 статьи 44 Закона № 135-ФЗ издан приказ Сахалинского УФАС России от 21.08.2018 № 238 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения некоммерческой организации Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в уменьшении цены договора на НДС для участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, что привело или могло привести к ограничению конкуренции и сокращению круга участников.

Определением от 22.08.2018 г. дело № 08-69/2018 было назначено к рассмотрению 21.09.2018.

Несколько раз дело откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительной информации на основании статьи 47 Закона № 135-ФЗ.

Определением от 29.10.2018 г. срок рассмотрения дела № 08-69/2018 был продлен до 22.05.2019 г.

Комиссией при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Фонд проводит закупки в форме электронного аукциона в целях выполнения функций регионального оператора, установленных частью 1 статьи 180 Жилищного кодекса. Закупки осуществляются в соответствии с «Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме», утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615 (далее – Положение № 615).

В том числе Фонд провел аукцион № 14-СМР/2018 в соответствии с указанным Положением № 615.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции», при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220.

В целях анализа состояния конкуренции на рынке услуг по проведению капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в качестве исходной информации использованы материалы дела № 08-69/2018.

По результатам анализа состояния конкуренции на рынке, по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» установлено следующее.

Временной интервал исследования определен периодом с 06.04.2018г. по 21.08.2018г.

Предмет торгов: выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, расположенного по адресу г. Южно-Сахалинск, ул. Авиационная, д. 88.

Региональный оператор размещал конкурсную документацию по проводимым аукционам на сайте <https://www.rts-tender.ru>, на данный момент также и на сайте <http://zakupki.gov.ru>.

При этом установлено, что в документации электронного аукциона №14-СМР/2018 содержится условие в пункте 3.1 проекта договора: «При применении Подрядчиком упрощенной системы налогообложения стоимость Договора определяется с учетом коэффициента перерасчета, указанного в Приложении 13, учитывающим применение Подрядчиком системы налогообложения, и определяется отношением цены Подрядчика к начальной (максимальной) цене Договора, пересчитанной с учетом применения упрощенной системы налогообложения».

В соответствии с пунктами 1 и 4 раздела IX Положения № 615, именуемого «Порядок заключения договора», договор Региональным оператором заключается в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации Положением и настоящей Документацией об электронном аукционе, по цене договора, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается договор.

Статья 424 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

В силу пункта 222 Положения № 615 цена договора о проведении капитального ремонта может быть увеличена по соглашению сторон в ходе его исполнения, но не более чем на 15 процентов в связи с пропорциональным увеличением объема оказания услуг и (или) выполнения работ. Цена договора о проведении капитального ремонта может быть снижена по соглашению сторон при уменьшении предусмотренных договором о проведении капитального ремонта объемов услуг и (или) работ.

Иных случаев, в которых возможно изменение цены договора Положением № 615 не предусмотрено.

Из приведенных норм следует, что изменение цены договора, определенной по результатам проведенного электронного аукциона, в связи с применением участником, с которым надлежит заключить договор, специальных налоговых режимов, в том числе упрощенного, не предусмотрено, то есть не предусмотрено уменьшение цены контракта на сумму налога на добавленную стоимость при

условии применения хозяйствующим субъектом, с которым надлежит заключить договор, упрощенной системы налогообложения.

Выбор хозяйствующим субъектом упрощенной системы налогообложения предоставляет ему определенные преимущества в хозяйственной деятельности. При проведении конкурентных процедур, при прочих равных условиях, участник, работающий с применением упрощенной системы налогообложения может предложить более выгодную цену исполнения контракта по сравнению с лицами, являющимися плательщиками налога на добавленную стоимость, например на сумму указанного налога.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение при проведении торгов, действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе запрещается создание участнику торгов или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах.

Таким образом, действия Регионального оператора, выразившиеся во включении в проект договора №14-СМР/2018, входящего в состав документации электронного аукциона №14-СМР/2018 от 06.04.2018г., пункта 3.1 согласно которому: «При применении Подрядчиком упрощенной системы налогообложения стоимость Договора определяется с учетом коэффициента перерасчета, указанного в Приложении 13, учитывающим применение Подрядчиком системы налогообложения, и определяется отношением цены Подрядчика к начальной (максимальной) цене Договора, пересчитанной с учетом применения упрощенной системы налогообложения» не соответствующего «Положению о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме», утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615, способствуют сокращению числа хозяйствующих субъектов, применяющих упрощенную систему налогообложения, имеющих намерение принять участие в аукционе на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, что является признаком ограничения конкуренции путем создания преимущественных условий для хозяйствующих субъектов, не применяющих упрощенную систему налогообложения.

Вместе с тем, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Комиссия приходит к выводу, что Региональный оператор не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Таким образом, действия Регионального оператора, установившего неправомерные условия снижения цены победителя закупки, ограничивают количество участников закупки, противоречат Положению № 615 и нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьями 23, 41, 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

1. Признать Некоммерческую организацию Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области (693000, г. Южно-Сахалинск, Коммунистический пр., 39, ИНН: 6501236424, ОГРН 1136500000922) нарушившей пункт 2 часть 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции»;
2. Выдать Некоммерческой организации Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области обязательное к исполнению предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении юридического лица и должностных лиц Некоммерческой организации Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Сахалинской области.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии