

## **РЕШЕНИЕ**

**по жалобе № 045/01/18.1-12/2022**

**о нарушении процедуры торгов**

23 июня 2022 г. г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии – <...> руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

Члены комиссии:

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

<...> – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

в присутствии Заявителя – генерального директора общества с ограниченной ответственностью ««Дорожно-строительная компания» (далее – ООО «ДСК») <...>., посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии представителя организатора торгов – акционерного общества «Курганфармация» (далее – АО «Курганфармация») –<...>(доверенность от № 35 от 10.06.2022 г.),

рассмотрев жалобу ООО «ДСК» на действия организатора торгов – АО «Курганфармация», при проведении запроса цен в электронной форме на капитальный ремонт здания спального корпуса № 4 санатория «Озеро Медвежье» (номер извещения: 32211408918, сайт: <https://zakupki.gov.ru/>; <https://torgi223.ru/>), в соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба ООО «ДСК» на действия организатора торгов – АО «Курганфармация», при проведении запроса цен в электронной форме на капитальный ремонт здания спального корпуса № 4 санатория «Озеро Медвежье»

(номер извещения: 32211408918, сайт: <https://zakupki.gov.ru/>; <https://torgi223.ru/>).

Из сути жалобы и пояснений Заявителя следует, что организатор торгов неправоммерно признал победителем запроса цен в электронной форме ООО «ДомСтройМонтаж», так как общество на момент проведения рассматриваемой закупки не обладало должной правоспособностью.

Кроме того, по мнению Заявителя организатор торгов должен снизить цену контракта исходя из условий системы налогообложения, которую использует тот или иной участник электронной процедуры, так в отношении ценового предложения ООО «ДомСтройМонтаж» цену необходимо снизить на 18%, так как ООО «ДСК» использует общую систему налогообложения, а ООО «ДомСтройМонтаж» – упрощенную систему налогообложения.

Представитель АО «Курганфармация» с доводами жалобы не согласился, пояснил, что допуск заявки ООО «ДомСтройМонтаж» до дальнейшего участия в запросе цен в электронной форме на капитальный ремонт здания спального корпуса № 4 санатория «Озеро Медвежье» является правоммерным, так как совокупный размер обязательств общества по договорам, которые были заключены с использованием конкурентных способов, не превышал уровень ответственности общества по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Также из пояснений АО «Курганфармация» следует, что документация запроса цен в электронной форме не нарушает принципы закупки товаров, работ, услуг, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), и обеспечивает соблюдение принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации по отношению к участникам закупки.

Комиссия Курганского УФАС России, заслушав пояснения представителей ООО «ДСК» и АО «Курганфармация», а также изучив представленные документы, приходит к следующему выводу.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Частью 1 статьи 1 Закон о закупках предусмотрено, что целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности,

эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений данного Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках определено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

- 1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);
- 2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 указанной статьи.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 данного Федерального закона.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа

рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что жалоба ООО «ДСК» содержит все основания для рассмотрения ее в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

24.05.2022 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>), а также на электронной торговой площадке «ТОРГИ 223» (<https://torgi223.ru/>), опубликовано извещение о провидении запроса цен в электронной форме на капитальный ремонт здания спального корпуса № 4 санатория «Озеро Медвежье» (381) (номер извещения: 32211408918).

Начальная (максимальная) цена договора - 48 817 380 руб. 00 коп.

Дата начала срока подачи заявок – 24.05.2022 г.

Дата окончания подачи заявок – 30.05.2022 г.

Дата рассмотрения заявок – 30.05.2022 г.

Пунктом 16 документации о проведении запроса цен в электронной форме установлено, что в соответствии со статьей 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (далее – ГрК РФ) к участнику закупки предъявляется следующее требование:

- членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;

- с соблюдением следующего условия:

- совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств;

- членом саморегулируемой организации должен быть внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда в размере, соответствующем определенному уровню ответственности, достаточном для заключения контракта по результатам данной закупки.

Подрядчик самостоятельно несет ответственность за соблюдением действующих правил и требований в области саморегулирования.

Указанные требования не предъявляются к участникам закупки, перечисленным в частях 2.1, 2.2 статьи 52 ГрК РФ.

Из протокола вскрытия конвертов и рассмотрения заявок от 30.05.2022 г. следует, что на участие в запросе цен в электронной форме № 32211408918 подано две заявки, а именно:

- ООО «ДСК» с ценовым предложением в размере 47 352 858 руб. 60 коп.;

- ООО «ДомСтройМонтаж» с ценовым предложением в размере 44 548 643 руб. 00 коп.

Вышеуказанные заявки признаны соответствующими требованиям, установленным в извещении и документации о провидении запроса цен в электронной форме.

Победителем запроса цен в электронной форме было признано ООО «ДомСтройМонтаж».

Из жалобы ООО «ДСК» следует, что согласно сведениям, размещенным на сайте Союза строительных компаний Урала и Сибири (<https://sskural.ru/>), уровень ответственности ООО «ДомСтройМонтаж» по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств не превышает 60 000 000 руб. 00 коп.

ООО «ДомСтройМонтаж» имеет обязательства на сумму 18 775 483 руб. 34 коп. по договору № 227 от 25.10.2021 г., заключенному с АО «Курганфармация» на выполнение работ по капитальному ремонту здания дома культуры на территории санатория «Озеро Медвежье» по адресу Курганская область, Петуховский район, пос. Курорт «Озеро Медвежье», ул. Центральная, д. 1, помещение 1 (516) (номер карточки контракта в ЕИС: 54501127083210003060000).

Таким образом, с учетом ценового предложения ООО «ДомСтройМонтаж» в размере 44 548 643 руб. 00 коп. в рассматриваемом запросе цен в электронной форме, общая сумма обязательств общества составляет 63 324 126 руб. 34 коп.

На основании вышеизложенного, ООО «ДСК» приходит к выводу о том, что совокупный размер обязательств ООО «ДомСтройМонтаж» превышает уровень ответственности общества по компенсационному фонду, в связи с чем ООО «ДомСтройМонтаж» не могло быть признано победителем запроса цен в электронной форме.

Вместе с тем, из пояснений АО «Курганфармация» следует, что по результатам конкурентной процедуры – запроса котировок в электронной форме (номер извещения: 32110696410) на капитальный ремонт здания дома культуры на территории санатория «Озеро Медвежье», расположенного по адресу: Курганская область, Петуховский район, пос. Курорт «Озеро Медвежье», ул. Центральная, д. 1, помещение 1, 25.10.2021 г. между ООО «ДомСтройМонтаж» и АО «Курганфармация» заключен договор № 227 на общую сумму 18 775 483 руб. 34 коп.

При этом пунктом 3.1. вышеуказанного договора предусмотрено, что работы по настоящему договору выполняются поэтапно.

По состоянию на 25.03.2022 г., то есть до даты размещения запроса цен в электронной форме (номер извещения: 32211408918) ООО «ДомСтройМонтаж» исполнило свои обязательства по Договору № 227 от 25.10.2021 г. на общую сумму 12 898 744 руб. 78 коп., что подтверждается следующими актами о приемке выполненных работ:

- акт о приемке выполненных работ от 24.12.2021 г. на общую сумму 2 041 999 руб. 65 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 28.01.2022 г. на общую сумму 1 847 470 руб. 59 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 14.02.2022 г. на общую сумму 2 320 340 руб. 16 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 18.02.2022 г. на общую сумму 679 986 руб. 28 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 28.02.2022 г. на общую сумму 4 826 878 руб. 31 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 25.03.2022 г. на общую сумму 1 082 369 руб. 35 коп.;

- акт о приемке выполненных работ от 25.03.2022 г. на общую сумму 99 700 руб. 44 коп.

Вышеуказанные акты о приемке выполненных работ по Договору № 227 от 25.10.2021 г. подписаны Заказчиком, работы приняты в полном объеме, без замечаний.

Согласно части 7 статьи 55.13 ГрК РФ, при проведении расчета фактического совокупного размера обязательств члена саморегулируемой организации по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным таким членом с использованием конкурентных способов заключения договоров, в него не включаются обязательства, признанные сторонами по указанным договорам подряда исполненными на основании акта приемки результатов работ.

Из вышеуказанного следует, что исполненные ООО «ДомСтройМонтаж» обязательства по Договору № 227 от 25.10.2021 г. на общую сумму 12 898 744 руб. 78 коп., не должны включаться в обязательства общества в рамках рассмотрения заявки ООО «ДомСтройМонтаж» на участие в запросе цен в электронной форме (номер извещения: 32211408918).

Таким образом, на дату размещения запроса цен в электронной форме (номер извещения 32211408918) объем договорных обязательств ООО «ДомСтройМонтаж» по Договору № 227 от 25.10.2021 г. составлял 5 876 738 руб. 56 коп. (цена контракта (18 775 483 руб. 34 коп.) за вычетом исполненных обязательств на общую сумму 12 898 744 руб. 78 коп.).

Следовательно, общий объем обязательств ООО «ДомСтройМонтаж», с учетом вышеуказанного ценового предложения, на момент рассмотрения обращения ООО «ДСК» в Курганском УФАС России, составил 50 425 381 руб. 56 коп. (5 876 738 руб. 56 коп. плюс 44 548 643 руб. 00 коп.).

На основании вышеизложенного, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы ООО «ДСК», так как общий объем обязательств ООО «ДомСтройМонтаж», на момент проведения запроса цен в электронной форме (номер извещения: 32211408918), не превышал уровень ответственности общества по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Относительно второго довода жалобы ООО «ДСК», Комиссия Курганского УФАС России отмечает следующее.

Пунктом 15 документации о проведении запроса цен в электронной форме установлено, что при проведении запроса устанавливается только один критерий оценки заявок – цена договора.

Победителем признается лицо, предложившее наиболее низкую цену и чья заявка соответствует установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся 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.

Включение в закупочную документацию различных правил сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от применяемых ими систем налогообложения, приводит отдельных участников закупки (в частности, применяющих упрощенную систему налогообложения) в уязвимое положение в сравнении с другими участниками, а именно – приводит к увеличению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению, что не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону увеличения.

Следовательно, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками налога на добавленную стоимость (далее – НДС).

Увеличение цены, на сумму НДС, для целей сравнения заявок участников закупки лишено законных оснований, поскольку участник, применяющий упрощенную систему налогообложения, не может быть понужден к увеличению предложенной им цены на сумму НДС по требованию заказчика, так как иное противоречило бы нормам законодательства о налогах и сборах.

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 Российской Федерации, заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность

уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако, вышеуказанный имущественный интерес заказчика не связан непосредственно с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о необоснованности второго довода жалобы ООО «ДСК», так как 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.

На основании вышеизложенного, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях организатора торгов нарушений Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью ««Дорожно-строительная компания» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Курганской области в течение трех месяцев со дня его принятия.