

## Уведомление

### о поступлении жалобы №02-74/18.1-17

#### и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» настоящим уведомляет Вас о том, что в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 19 мая 2017 года поступила жалоба вх.№4334 ООО «Вариант плюс» на действия Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) при проведении предварительного отбора по рассмотрению заявок на участие в предварительном отборе на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов (извещение №РТС 114 А170004).

Заявитель полагает, что действия организатора торгов нарушают установленные нормативными правовыми актами порядок и организацию проведения торгов по следующим основаниям:

15.03.2017 г. на электронной площадке размещено извещение № РТС 114А170004 о проведении предварительного отбора по рассмотрению заявок на участие в предварительном отборе на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов.

Срок окончания подачи заявок на участие – 17.04.2017 г.

ООО «Вариант плюс» 05.04.2017 г. подало заявку на участие в предварительном отборе подрядных организаций.

Протоколом №8/2017 от 12.05.2017 г. конкурсной комиссией были подведены итоги рассмотрения поданных заинтересованными организациями заявок, при этом ООО «Вариант плюс» отказано во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций (пункт 6 протокола), поскольку, по мнению Комиссии, у общества имеется задолженность по уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы РФ за прошлый календарный год, что противоречит п.1.4.2 конкурсной документации и п.23 Положения.

С указанными доводами ООО «Вариант плюс» не согласно.

Согласно абзацу 6 пункта «б» пункта 38 Постановления №615 заявка на участие в предварительном отборе должна содержать справку налогового органа об отсутствии задолженности по уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, полученную не ранее 1 января года, в котором подается заявка, или нотариально заверенную копию такой справки (пункт 3.3.2 документации).

ООО «Вариант плюс» предоставило в составе заявке справку №906901 о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей по состоянию на 27.03.2017 по форме,

утвержденной приказом ФНС России от 05.06.2015 №ММВ-7-17/227@.

Согласно указанной справки у ООО «Вариант плюс» задолженность по налогам отсутствует, так как имеется переплата по налогам на общую сумму 2 787 434,16 руб., кроме того, имеется переплата по пени на общую сумму 264 936,74 руб.

Комиссия пришла к ошибочным выводам, о том, что указание в столбце №6 справки состояние расчетов по пени на общую сумму минус 49 413,21 руб. является подтверждением наличия задолженности.

Довод комиссии ошибочен и не основан на законе, так если у компании имеется переплата (в лицевой карточке расчетов с бюджетом), которая равна сумме подлежащего уплате налога или перекрывает ее, то фактически задолженность перед бюджетом отсутствует. Налоговые органы могут произвести зачет переплаты в счет недоимки самостоятельно, без заявления налогоплательщика.

В соответствии с п.1 ст.44 НК РФ обязанность по уплате налога или сбора возникает, изменяется и прекращается при наличии оснований, установленных кодексом или иным актом законодательства о налогах и сборах.

В Определении от 08.02.2007 г., №381-О-П-Конституционный суд РФ отметил: уплата пеней производна от основного налогового обязательства и является не самостоятельной, а обеспечивающей обязанностью, способом обеспечения исполнения обязанности по уплате налога.

При наличии у налогоплательщика недоимки по налогам, иным федеральным налогам, задолженности по соответствующим пеням и (или) штрафам, подлежащим уплате или взысканию в случаях, предусмотренных Кодексом, налоговым органом производится самостоятельно зачет суммы налога, подлежащей возмещению, в счет погашения указанных недоимки и задолженности по пеням и (или) штрафам (пункт 4 ст.176 Кодекса).

Учитывая, что фактически переплата налога возникает собственно с момента ее образования, налоговый орган обязан учитывать налоговые обязательства налогоплательщика на момент принятия спорного решения с учетом такой переплаты.

Поскольку ст.75 НК РФ гарантирует обеспечение потерь бюджета, суд, применяя названную норму должен установить, имелись ли такие потери в конкретном бюджете вследствие неуплаты налогоплательщиком налога, при условии, что у него имелась переплата по другим налогам, но в тот же бюджет (Постановление КС РФ от 17.12.1996 №20-П и Определении от 04.07.2002 №202-о).

При этом, на день вынесения оспариваемого решения у ООО «Вариант плюс» имелась переплата по налогам. Указанные переплаты были в сумме достаточной для погашения пени.

В соответствии с п.2 ст.40 БК РФ денежные средства считаются поступившими в доходы соответствующего бюджета бюджетной системы РФ с момента их зачисления на единый счет этого бюджета.

Исходя из пункта 2 Определения Конституционного суда РФ от 08.02.2007 г. №381-О-П, зачет фактически является разновидностью (формой) уплаты налога.

Учитывая, что фактически переплата налога возникает собственно с момента ее образования, налоговый орган обязан учитывать налоговые обязательства налогоплательщика на момент принятия спорного решения с учетом такой переплаты.

Конституционный Суд РФ в определении от 08.02.2007 г. №381-О-П разъяснил, что положения п.5 и 7 статьи 78 Кодекса в их системной взаимосвязи не препятствуют налоговому органу самостоятельно произвести зачет излишне уплаченных сумм налога.

В связи с указанным, считаем что комиссия пришла к ошибочным выводам о наличии у ООО «Вариант плюс» задолженности и вынесла незаконное решение об отказе включить общество в реестр.

На основании изложенного, а также руководствуясь ст.18.1 Федерального закона о защите конкуренции, Заявитель просит признать незаконным действия комиссии, отменить протокол №8/2017 от 12.05.2017 г., составленный по итогам рассмотрения заявок.

До рассмотрения жалобы по существу Министерство жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) **не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.** Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления **обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.**

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. **Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.**

На основании части 15 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Министерство жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) обязано представить документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов. **Просим направить вышеуказанные документы в срок до 26 мая 2017 года включительно.**

Рассмотрение жалобы по существу состоится в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) **29 мая 2017 года в 15 ч. 00 мин.** по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьская 22, каб.213. На рассмотрение жалобы по существу, представителям необходимо представить копии и оригинал доверенности, а также документ, удостоверяющий личность.

В случае отсутствия возможности участия в рассмотрении жалобы просим направить ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя.