



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ по делу № 033/10/18.1-965/2019

«27» сентября 2019 г.

г. Владимир

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 30.12.2011 № 428, в составе:

Председателя Комиссии – «» – заместителя руководителя, начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа;

Заместителя председателя Комиссии – «» – заместителя начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа;

Члена Комиссии – «» – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа;

в присутствии представителей:

от заявителя Общества с ограниченной ответственностью «Центр проектирования и инженерных изысканий» (далее – ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий», Общество, Заявитель) – «» (доверенность от 26.09.2019),

от организатора закупки Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Владимирской области» (далее – НО «ФКР», Заказчик) - «» (доверенность №327/02 от 18.01.2019 г.),

рассмотрев дело №033/10/18.1-965/2019 возбужденное по жалобе ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий» (153000, Ивановская обл., г. Иваново, ул. Крутицкая, д. 20а, ИНН 3702715816, ОГРН 1133702030417, КПП:370201001), на действия организатора закупки НО «ФКР» (600017, Владимирская обл., г. Владимир, ул. Батурина, д. 30, ИНН 3329999430, ОГРН 1133300001163) при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния и разработке проектной документации многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Киржач, ул. Денисенко, д. 15, ул. М. Расковой, д. 17г, ул. Гастелло, д. 7, ул. Совхозная, д. 2г, ул. Гастелло, д. 1, мкр. Красный октябрь, ул. Фурманова, д. 22, Киржачский р-н, д. Федоровское, ул. Советская, д. 19, выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта крыши, извещение №202870000011901112,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий» на действия организатора закупки НО «ФКР» при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния и разработке проектной документации многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Киржач, ул. Денисенко, д. 15, ул. М. Расковой, д. 17г, ул. Гастелло, д. 7, ул. Совхозная, д. 2г, ул. Гастелло, д. 1, мкр. Красный октябрь, ул. Фурманова, д. 22, Киржачский р-н, д. Федоровское, ул. Советская, д. 19, извещение №202870000011901112.

Из жалобы Заявителя следует, что ознакомившись с документацией об аукционе в электронной форме было выявлено следующее: «1) Пункт 3.1. проекта договора содержит условие «Стоимость выполняемых работ, определяется Ведомостью договорной цены (Приложение № 3), являющейся неотъемлемой частью настоящего Договора, и составляет (сумма), с учетом НДС (средства собственников, доходы, полученные от размещения временно свободных денежных средств, находящихся на счете регионального оператора). В случае, если Подрядчик не является плательщиком НДС, то стоимость договора подлежит снижению на размер НДС».

В соответствии с пунктом 196 Положения №615 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 утвержденного постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 г. № 615 (далее - Положение №615), договор о проведении капитального ремонта заключается Заказчиком в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) и настоящим Положением.

Согласно пункту 222 Положения № 615 цена договора подлежит увеличению, но не более чем на 15 % в связи с пропорциональным увеличением объема оказания услуг и (или) выполнения работ, либо его снижению по соглашению сторон в зависимости от объема оказания услуг и (или) выполнения работ, иного условия об уменьшении цены договора Положение не содержит.

Часть 1 статьи 422 ГК РФ установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В силу части 1 статьи 307.1 ГК РФ к обязательствам, возникшим из договора (договорным обязательствам), общие положения об обязательствах применяются, если иное не предусмотрено правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе и иных законах, а при отсутствии таких специальных правил - общими положениями о договоре (подраздел 2 раздела III).

Соответственно порядок увеличения и снижения цены договора урегулирован специальными нормами закона, следовательно, запрещено устанавливать в договоре условие о снижении цены на сумму НДС.

Согласно пункту 1 статьи 3 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) каждое лицо должно уплачивать законно установленные налоги и сборы.

На основании главы 26.2 «Упрощенная система налогообложения» НК РФ организация, применяющая упрощенную систему налогообложения (далее – УСН), не является плательщиком НДС, но при этом она уплачивает налог в зависимости от выбранного объекта налогообложения, установленного НК РФ.

В соответствии с изложенным, Заказчик в проекте договора неправомерно установил, условие о перерасчете цены договора путем снижения на сумму НДС при применении победителем закупки УСН. Данное условие ущемляет права организаций применяющих УСН так как, не являясь плательщиком НДС, организация уплачивает иные предусмотренные законодательством налоги.

В соответствии с пунктом 79 Положения №615 Заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

18.06.2019 ФАС России Письмом №ИА/50880/19 дало разъяснения положений Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №44) в части заключения государственного контракта победителем закупки, применяющим УСН, согласно которой позиция ФАС России заключается в том, что при заключении контракта с организацией применяющей УСН, цена контракта, не подлежит снижению на сумму НДС.

В связи с тем, что Положения № 615 также как и Закон №44-ФЗ не содержат возможности снижения цены договора на сумму НДС, полагают целесообразным применять по аналогии разъяснения ФАС России (письмо №ИА/50880/19 от 18.06.2019 года) и для договоров, заключаемых в рамках Положения № 615.

Более того, данная позиция подтверждена в Решении УФАС России по Сахалинской области от 08.05.2019 г. по делу №08-69/2018 рассмотренному в рамках статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно пункту 3.1 проекта договора: «Пункт 1.2. проекта договора содержит условие: «Право Подрядчика осуществлять на территории РФ предусмотренные настоящим Договором работы которые подтверждаются Свидетельством о допуске к работам по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» также является незаконным, поскольку нарушает права организаций применяющих УСН и ставит в неравное положение участников закупок.

Сведения о членстве в саморегулируемой организации (далее – СРО) на сегодняшний день подтверждается Выпиской из реестра членов СРО. Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86 утверждена форма выписки из реестра членов СРО. Начало действия данного приказа - 20.04.2019. Таким образом, пункт 1.2. проекта договора подлежит корректировке и приведению в соответствие с действующим законодательством.

В соответствии с пунктом 129 Положения № 615 в извещении о проведении электронного аукциона в обязательном порядке указываются сведения, в том числе, величина снижения начальной (максимальной) цены договора (далее - шаг аукциона). Извещение о проведении аукциона в электронной форме от 18.09.2019 не содержит сведения о величине снижения НМЦК договора (шаг аукциона).

На основании изложенного Заявитель просит признать жалобу обоснованной и обязать Заказчика исключить из пункта 3.1 проекта договора условие о перерасчете цены контракта организацией, применяющей УСН и привести в соответствие документацию об аукционе в электронной форме.

В связи с поступлением вышеуказанной жалобы, Владимирским УФАС России в соответствии с требованием статьи 18.1 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 033/10/18.1-965/2019.

24.09.2019 Владимирским УФАС России в порядке, определенном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в адрес организатора закупки НО «ФКР» направлено

уведомление о приостановлении проведения закупки до рассмотрения жалобы по существу, в том числе заключения договора.

На заседании Комиссии Владимирского УФАС России Заявитель поддержал свои доводы, изложенные в жалобе.

Представитель НО «ФКР» в обоснование своей позиции пояснила, что в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения по НДС признается реализация товаров (работ, услуг) на территории РФ.

Согласно пункту 1 статьи 168 НК РФ налогоплательщик при реализации товаров (работ, услуг) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг) обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг) соответствующую сумму налога.

В силу статьи 168 НК РФ налог на добавленную стоимость товаров (работ, услуг) не входит в стоимость товаров (работ, услуг), а включается дополнительно к ней в связи с требованиями налогового законодательства, предусматривающего обязанность продавца (подрядчика, исполнителя) уплатить сумму налога на добавленную стоимость в бюджет, в качестве компенсации затрат на исполнение указанной обязанности последним.

В пункте 2 статьи 346.11 НК РФ предусмотрено, что организации, применяющие УСН, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

В соответствии с антимонопольными положениями, действующими на территории РФ, для проведения электронных аукционов формируется начальная (максимальная) цена договора только с учетом налога на добавленную стоимость (чтобы не ущемлять права организаций, работающих с НДС, в связи с тем, что стоимость работ (услуг) с НДС выше, чем стоимость работ (услуг) определенная для организаций, работающих по УСН).

Правильность применения положений налогового законодательства подтверждена сложившейся судебной практикой (постановления ФАС ВВО от 09.11.2018 по делу №А79-912/2018).

Отмечают, что сметная документация разрабатывается для строительных организаций, работающих с НДС. После проведения торгов и выявления победителя торгов, в случае если победитель торгов работает по УСН, смета на реализацию контракта пересчитывается с учетом действующего положения ценообразования.

Согласно пункту 4.100 постановления Госстроя России от 05.03.2004 № 15/1 (ред. от 16.06.2014) "Об утверждении и введении в действие Методики определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации" в случаях, когда по отдельным видам объектов строительства законодательством Российской Федерации установлены льготы по уплате НДС, в данную строку включаются только средства, необходимые для возмещения затрат подрядных строительно-монтажных организаций по уплате ими НДС поставщикам материальных ресурсов и другим организациям за оказание услуг (в том числе по проектно- изыскательским работам). Размер этих средств определяется расчетом в зависимости от структуры строительно-монтажных работ.

Таким образом, условия, изложенные в пунктах 3.1.-3.2. проекта договора о проведении капитального ремонта, а также в аукционной документации являются законными и изменению не подлежат. Действия Заказчика направлены на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками аукциона, любые заинтересованные лица (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, применяющие различные системы налогообложения) имеют возможность в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами в сфере закупок стать подрядчиком/исполнителем.

В предусмотренных законом случаях юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании членства в СРО или выданного

СРО свидетельства о допуске к определенному виду работ (абз. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ). Пункт 1.2. проекта Договора содержит условие о «праве Подрядчика осуществлять на территории РФ предусмотренные настоящим Договором работы, которые подтверждаются свидетельством о допуске к работам по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства». Для подтверждения членства в СРО подрядная организация предоставляет выписку из реестра членов СРО. Форма выписки утверждена приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86. В связи с этим, информация в пункте 1.2. проекта договора будет уточнена.

Согласно пункту 129 Положения №615 в извещении о проведении электронного аукциона указываются обязательные сведения, в том числе величина снижения начальной (максимальной) цены договора (далее - шаг аукциона). Извещение о проведении электронного аукциона формируется автоматически на площадке «Единая информационная система в сфере закупок» и прикреплять в составе аукционной документации не требуется. Извещение и файлы документации подписываются ЭЦП пользователя.

При формировании извещения на площадке в разделе «Условия договора» указывается шаг аукциона, который составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены договора. Также, пунктом 173 Положения №615 определено «шаг аукциона составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены договора».

Обществом обоснованных доводов, подтверждающих факт ограничения конкуренции в рамках проведения электронного аукциона № 202870000011901112 со стороны Заказчика в отношении иных хозяйствующих субъектов во Владимирское УФАС России, не представлено.

В связи с отсутствием признаков ограничения конкуренции в действиях НО «ФКР» состав нарушения антимонопольного законодательства отсутствует.

Таким образом, доводы, указанные в жалобе ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий» являются необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Владимирского УФАС России, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или

нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение 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.

Из пункта 1 Положения № 615 следует, что настоящим Положением определяется порядок привлечения 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, в целях повышения эффективности, результативности привлечения подрядных организаций, обеспечения гласности и прозрачности привлечения подрядных организаций, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в процессе привлечения подрядных организаций путем проведения предварительного отбора подрядных организаций, формирования реестра квалифицированных подрядных организаций и проведения закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Установлено, что во исполнение Положения № 615, а также Постановления департамента жилищно-коммунального хозяйства администрации Владимирской области от 30.04.2019 №6 «Об утверждении сводного краткосрочного плана реализации региональной программы капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на 2020-2022 годы», 18.09.2019 исполняющим обязанности генерального директора НО «ФКР» издан приказ №1088/ЭД о проведении торгов в форме электронного аукциона по отбору подрядной организации на право заключения договора, на выполнение строительно-монтажных работ и проектно-сметной документации при проведении капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных по адресам: г. Киржач, ул. Денисенко, д. 15, ул. М. Расковой, д. 17г, ул. Гастелло, д. 7, ул. Совхозная, д. 2г, ул. Гастелло, д. 1, мкр. Красный октябрь, ул. Фурманова, д. 22, Киржачский р-н, д. Федоровское, ул. Советская, д. 19, извещение №202870000011901112.

18.09.2019 на официальном сайте и сайте электронной торговой площадке <http://www.rts-tender.ru> размещены извещение № 202870000011901112 и Документация о проведении вышеуказанного электронного аукциона с начальной (максимальной) ценой контракта 457 622,60 руб.

Дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе 09.10.2019 10:00 час., дата завершения рассмотрения заявок 14.10.2019, дата проведения электронного аукциона 17.10.2019.

Однако, в ходе рассмотрения дела, комиссией Владимирского УФАС России установлено, что Заявитель - ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий», заявку на участие в указанной закупке не подавал, что не отрицается самим Заявителем, за разъяснением документации в адрес организатора торгов не обращался, то есть не совершил никаких действий, свидетельствующих о намерении участвовать в закупке.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжаловать в антимонопольный орган аукционную документацию имеют право только лица, подавшие заявку на участие в торгах. Иные лица вправе обжаловать в антимонопольный орган лишь нарушения, связанные с размещением информации о проведении торгов и порядком подачи заявок, права или законные интересы которых

могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Следовательно, указанные в жалобе обстоятельства не являются нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах применительно к [части 2 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции, поскольку касаются содержания аукционной документации.

Доводов, указывающих на нарушение организатором торгов порядка размещения информации о торгах, порядка подачи заявок на участие в торгах, жалоба ООО Заявителем – ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий» не содержит, следовательно, у Комиссии Владимирского УФАС России отсутствуют предусмотренные частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции основания для рассмотрения жалобы ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий» и признания ее обоснованной.

При изложенных обстоятельствах, жалоба ООО «Центр проектирования и инженерных изысканий», на действия организатора электронного аукциона НО «ФКР» на право заключения договора, на выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирных домов, разработке проектной документации расположенных по адресам: г. Киржач, ул. Денисенко, д. 15, ул. М. Расковой, д. 17г, ул. Гастелло, д. 7, ул. Совхозная, д. 2г, ул. Гастелло, д. 1, мкр. Красный октябрь, ул. Фурманова, д. 22, Киржачский р-н, д. Федоровское, ул. Советская, д. 19, , извещение №202870000011901112, является необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Центр проектирования и инженерных изысканий» (153000, Ивановская обл., г. Иваново, ул. Крутицкая, д. 20а, ИНН 3702715816, ОГРН 1133702030417, КПП:370201001), на действия организатора закупки Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта» (600017, Владимирская обл., г. Владимир, ул. Батурина, д. 30, ИНН 3329999430, ОГРН 1133300001163) при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договоров на выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирных домов, разработке проектной документации расположенных по адресам: г. Киржач, ул. Денисенко, д. 15, ул. М. Расковой, д. 17г, ул. Гастелло, д. 7, ул. Совхозная, д. 2г, ул. Гастелло, д. 1, мкр. Красный октябрь, ул. Фурманова, д. 22, Киржачский р-н, д. Федоровское, ул. Советская, д. 19, извещение №202870000011901112, необоснованной.

Председатель Комиссии: «»

Заместитель председателя Комиссии: «»

Члены Комиссии: «»

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.