

ЖАЛОБА
на незаконные действия конкурсной комиссии, и признании недействительными
результатов конкурсов по отбору управляющей компании

1. Извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03 Администрацией города Пскова, в лице Управления городского хозяйства администрации города Пскова (Заказчик) была опубликована информация о проведении конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

Заявителем 09.07.2018 года были поданы заявки на участие в вышеуказанных конкурсах.

Протоколами № 7 о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе комиссией установлено следующее:

В соответствии с конкурсной документацией и п.53 Постановления Правительства Российской Федерации №75 от 06.02.2006г. (далее – Правила № 75) претендент № 5 предоставил не весь объем документов требуемый организатором конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

На рассмотрение комиссии претендентом не представлены документы о том, что в отношении претендента не проводится процедура банкротства либо в отношении претендента - юридического лица не проводится процедура ликвидации, деятельность претендента не приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, документ об отсутствии у претендента задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний завершенный отчетный период в размере свыше 25 процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Претендент считается соответствующим установленному требованию, если он обжаловал наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе не вступило в силу.

В связи с этим, по результатам рассмотрения заявок на участие в конкурсе, заявки Заявителя были не допущены к участию в конкурсах по следующим основаниям: в связи с

нарушениями требования Конкурсной документации и п.53 Правил № 75- в допуске на участие в открытом конкурсе отказано.

Заявитель не согласен с указанными решениями конкурсной комиссии по следующим основаниям:

Как установлено п. 18 и п. 20 Правил № 75 основаниями для отказа допуска к участию в конкурсе являются, в том числе:

1) непредставление определенных пунктом 53 настоящих Правил документов либо наличие в таких документах недостоверных сведений;

2) несоответствие претендента требованиям, установленным пунктом 15 настоящих Правил;

Отказ в допуске к участию в конкурсе по основаниям, не предусмотренным пунктом 18 настоящих Правил, не допускается.

Согласно п. 53 Правил № 75 Заявка на участие в конкурсе включает в себя, в том числе: копию документов, подтверждающих соответствие претендента требованию, установленному подпунктом 1 пункта 15 настоящих Правил, если федеральными законами установлены требования к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных договором управления многоквартирным домом.

Требовать от претендента представления документов, не предусмотренных пунктом 53 настоящих Правил, не допускается (п. 54 Правил № 75).

Как установлено п. 15 Правил № 75 при проведении конкурса устанавливаются, в том числе следующие требования к претендентам:

1) в отношении претендента не проводится процедура банкротства либо в отношении претендента - юридического лица не проводится процедура ликвидации;

2) деятельность претендента не приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

3) отсутствие у претендента задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период в размере свыше 25 процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период. Претендент считается соответствующим установленному требованию, если он обжаловал наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе не вступило в силу.

Согласно протоколу № 7 о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе комиссией установлено, что Заявителем помимо прочего, предоставлены следующие документы:

Копия выписки из ЕГРЮЛ, копия приказа о приеме на работу директора Заявителя, копия решения единственного участника Заявителя, копия бухгалтерской отчетности за 2017 года и копия налоговой декларации за 2017 год.

Из вышеуказанных документов комиссия обязана была сделать вывод о том, что Заявитель подходит по критериям, предусмотренным п. 15 Правил № 75 и в отношении его не ведется процедура банкротства, деятельность претендента не приостановлена и у него отсутствует задолженность по налогам.

В связи с этим, требовать каких-либо иных отдельно оформленных документов по соответствию Заявителя требованиям п. 15 Правил № 75, не правомерно.

Таким образом, решение об отклонении конкурсной комиссии заявки Заявителя нарушает требования п. 20 и п. 54 Правил № 75.

2. Помимо прочего, в ходе проведения вскрытия конвертов по конкурсу с извещением № 090618/8287850/01, при ведении аудиозаписи, конкурсная комиссия

посчитала необоснованным указание Заявителя суммы по дополнительным работам с учетом НДС, в связи с тем, что Заявитель находится на УСН, и, по мнению конкурсной комиссии обязан был уменьшить сумму предложения за минусом НДС.

Заявитель не согласен с указанными решениями конкурсной комиссии по следующим основаниям:

Правила № 75 не регулируют вопрос относительно обязательного уменьшения предложения участника закупки, на сумму НДС, если участником используются иные системы налогообложения.

В связи с этим, Заявитель применил аналогию закона, в частности федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ («О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд») (далее – 44-ФЗ).

Отношения по уплате НДС возникают между плательщиком налога и государством. Вопрос о том, является ли управляющая компания плательщиком НДС или нет, не имеет значения при определении собственниками помещений в многоквартирном жилом доме размера расходов за содержание и ремонт жилого помещения.

Практика применения 44-ФЗ в части НДС участника при УСН говорит о том, что НДС победителя применяющего УСН становится своего рода дополнительным доходом и удержание данной суммы Заказчиком неправомерно.

Так в письме Минэкономразвития России от 11.04.2016 № Д28и-900 указано, что удержание заказчиком суммы НДС при оплате контракта неправомерно вне зависимости от того, является ли поставщик плательщиком НДС.

Суды также приходят к выводу, что применение подрядчиком УСН не может являться для заказчика способом экономии при оплате результатов выполнения работ (постановление АС Московского округа от 28.04.2016 № Ф05-4344/2016). Утверждение ревизоров о том, что заказчиком оплачены затраты (НДС), не предусмотренные условиями контракта, признано судами необоснованным, поскольку они включены в общую стоимость контрактных работ (постановление Арбитражного суда Московского округа от 28.04.2016 № Ф05-4344/2016).

Независимо от применяемой системы налогообложения у победителя контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов и включает в себя все налоги (определение Верховного Суда РФ от 01.10.2015 № 303-ЭС15-11466).

Из вышеизложенного следует, что Заявитель правомочен указывать сумму дополнительных работ вместе с НДС, будучи, применяя иную систему налогообложения.

Таким образом, решение конкурсной комиссии отраженное в аудиозаписи вскрытия и допуска заявок на участие в конкурсе, является неправомерным.

3. По результатам проведенных конкурсов с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03 победителем конкурса было признано ООО «УО «Городская управляющая компания», по тем основаниям, что последнее предложение стоимости дополнительных работ наиболее максимальное.

Заявитель не согласен с указанными решениями конкурсной комиссии по следующим основаниям:

В соответствии с п. 76 Правил № 75 проведения конкурса, участники конкурса представляют предложения по общей стоимости дополнительных работ и услуг (при объединении в один лот нескольких объектов конкурса предлагается суммированная стоимость по всем объектам конкурса, входящим в лот) в соответствии со стоимостью работ и услуг, указанной в конкурсной документации, предусмотренной под. 5 п. 41 настоящих Правил.

В случае если после троекратного объявления последнего предложения о наибольшей стоимости указанных дополнительных работ и услуг ни один из участников конкурса не предложил большей стоимости, конкурсная комиссия объявляет

наименование участника конкурса, который сделал предложение по наибольшей стоимости дополнительных работ и услуг.

По условиям проводимых конкурсов, победителем признано лицо, озвучившее собственное предложение по цене услуг по данному лоту. Предложения иных участников комиссией не заслушивались и не рассматривались.

Кроме того, в нарушение указанной нормы, конкурсная комиссия не объявляла троекратно предложение последнего участника, тем самым не предоставив возможность иным участникам конкурса представить предложение по большей стоимости.

Ввиду того, что Правила проведения конкурсов устанавливают требование о троекратном объявлении предложений участников конкурса, то следующие предложения могут быть поданы участниками лишь в период троекратного объявления последнего предложения.

По мнению Заявителя в аудиозаписи также не отражен факт троекратного объявления последнего предложения, следовательно, иным участникам конкурса не была предоставлена возможность подачи своих предложений, является верным и основанным на представленных доказательствах.

Согласно пункту 4 Правил № 75 проведения конкурса, конкурс проводится, в том числе, на основе принципа создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей.

Вся процедура проведения вышеуказанных конкурсов направлена на создание преимущественных условий участнику конкурса, которому предоставляется право **первым сделать предложение по общей стоимости дополнительных работ и услуг, так как для победы ему достаточно назвать определенную организатором конкурса стоимость дополнительных работ и услуг.**

Таким образом, действия конкурсной комиссии в процессе проведения спорных конкурсов свидетельствуют об ограничении права участника, не являющегося первым и создание преимущественных условий для участника, подавшего заявку первым.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

На основании изложенного, при проведении конкурса комиссией допущены нарушения процедуры проведения торгов в отсутствие предусмотренных законодательством оснований, что является существенным нарушением, повлиявшим на результат проведенных торгов.

Указанная правовая позиция подтверждается сложившейся судебной практикой:

- постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 16.02.2017 № Ф06-17219/2016 по делу № А57-3904/2016;
- постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 08.06.2016 № Ф07-2965/2016 по делу № А56-44030/2015;
- постановление ФАС Московского округа от 04.04.2012 по делу № А40-134237/10-72-652.

Частью 1 и ч. 5 ст. 17 Закона о защите конкуренции установлено что при проведении торгов, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного, и в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Заявитель,

ПРОСИТ:

1. Истребовать аудиозаписи вскрытия конвертов с заявками, рассмотрения заявок и аудиозаписи процедуры проведения конкурсов с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03;

2. Признать незаконными действия конкурсной комиссии и протоколы о недопуске заявок на участие в конкурсах с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03;

3. Признать незаконными действия конкурсной комиссии и протоколы об избрании победителей в конкурсах с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03;

4. Вынести предписания об отмене конкурсов с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03.

ПРИЛОЖЕНИЯ:

- 1) Извещение № 090618/8287850/01;
- 2) Извещение № 090618/8287850/03;
- 3) Протоколы рассмотрения заявок, вскрытия конвертов и признание победителей конкурсов с извещениями № 090618/8287850/01 и № 090618/8287850/03;
- 4) Документ, подтверждающий полномочия директора Заявителя.

19.07.2018 года