РЕШЕНИЕ

по делу № К-31/13 о нарушении законодательства о размещении заказов

Резолютивная часть решения оглашена 29.07.2013

Решение в полном объеме изготовлено 31.07.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия УФАС) в составе: руководителя Управления, председателя Комиссии УФАС Кубашичева А.К., членов комиссии: начальника отдела Управления Точиева Б.Б., ведущих специалистов - экспертов Управления Вдовиной О.Ю., Кошко Г.Ю. и Хачемизовой З.К в присутствии директора ООО «РуМус» <…>, представителей Государственного казенного учреждения Республики Адыгея «Стройзаказчик» <…> (доверенность от 11.01.2013г.) и <…> (доверенность от 01.06.2013), рассмотрев жалобу ООО «РуМус» (далее – Заявитель) на действия Заказчика - Государственного казенного учреждения Республики Адыгея «Стройзаказчик» при проведении открытого аукциона в электронной форме №828-А на право заключения государственного контракта на выполнение строительно- монтажных работ по объекту «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в ауле Егерухай Кошехабльского района» (реестровый номер закупки 0176200000113000975) и в результате осуществления внеплановой проверки размещения заказа согласно части 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг», утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012 №498 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом по размещению государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Республики Адыгея – Министерством финансов Республики Адыгея (далее – Уполномоченный орган) 19.07.2013 г. на официальном сайте для размещения заказов www.zakupki.gov.ru (далее – сайт) и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк – АСТ» размещено извещение №0176200000113000975 и документация об аукционе в электронной форме №829-А на право заключения государственного контракта на выполнение строительно - монтажных работ по объекту «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в ауле Егерухай Кошехабльского района» Кошехабльского района» (далее - аукцион). Заказчик – Государственное казенное учреждение Республики Адыгея «Стройзаказчик».

Начальная (максимальная) цена контракта 3 160 244,0 руб. Источник финансирования – средства республиканского бюджета Республики Адыгея и субсидии из Федерального бюджета.

Документация аукциона утверждена 18.07.2013 г. <…> Государственного казенного учреждения Республики Адыгея «Стройзаказчик» <…>

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ООО «РуМус» (далее – Заявитель) от 24.07.2013 №79, в которой указано, что в документации аукциона Заказчиком установлено неправомерное требование об уменьшении цены контракта на сумму НДС для организаций, использующих упрощенную схему налогообложения, при этом Заявитель не указал в жалобе какие нормы закона нарушены Заказчиком. Заявитель в жалобе также отметил, что ООО «РуМус» установлены льготы по уплате НДС в связи с применением упрощенной системы налогообложения, однако, организация уплачивает НДС поставщикам строительных материалов и конструкций, а также управлениям механизации за предоставленные услуги.

Заявитель указал в жалобе, что организациям, применяющим упрощенную систему налогообложения, следует включать в сметный расчет компенсацию НДС, расчет которой произведен в соответствии с письмом ГК РФ по строительству и ЖКХ №№НЗ-6292/10 от 06.10.2003 г. «О порядке определения сметной стоимости работ, выполняемых организациями, работающими по упрощенной системе налогообложения». Кроме того, Заявитель в подтверждение доводов жалобы Заявитель сослался также на письмо Министерства регионального развития РФ от 27.11.2012 г. №2536-ИП/12/ГС «О порядке определения сметной стоимости работ, выполняемых организациями, работающими по упрощенной системе налогообложения».

Адыгейским УФАС России 24.07.2013 г. направлены Заказчику, Уполномоченному органу, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» уведомления о времени и месте рассмотрения жалобы, а также требование о приостановлении размещения заказа в части заключения контракта.

Представитель Уполномоченного органа на рассмотрение жалобы не явился (уведомлен надлежащим образом).

Изучив представленные документы, выслушав доводы Заявителя и представителей Заказчика, проведя внеплановую проверку размещения заказа, Комиссия УФАС установила:

В соответствии со статьей 19.1 Закона о размещении заказов) для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть данные государственной статистической отчетности, официальный сайт, реестр контрактов, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа, в том числе по контракту или гражданско-правовому договору, и иные источники информации. Заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), а согласно части 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об

открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию **или расчеты** и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети "Интернет" или иного указания.

В документации об аукционе имеется обоснование начальной максимальной цены контракта по объекту, которое представлено в виде локального сметного расчета и пояснений к расчетам (сметные расчеты размещены на сайте отдельным архивным файлом).

В приложение № 1 к части 4 «Техническая часть» документации об аукционе «Обоснование начальной максимальной цены контракта по объекту «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в ауле Егерухай Кошехабльского района» указано, что в связи лимитом финансирования по объекту в сумме 3 160 244,0 руб. произведен перерасчет цены с понижающими индексами (индексы изменения стоимости строительно-монтажных работ разработаны ГУП РА «Проектный институт «Адыгеясельхозпроект»), а, кроме того, указано: «В случае, когда победитель торгов не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы (оказанные услуги, поставленные товары) производятся по цене контракта уменьшаемой на сумму НДС».

На запрос участника размещения заказа в связи с наличием в документации об аукционе вышеуказанного положения Заказчиком размещены на сайте разъяснения, в которых указано, что в соответствии со статьей 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе, содержащая установленные требования ко всем существенным условиям, относящимся к предмету аукциона, разрабатывается и утверждается заказчиком и уменьшение цены контракта на сумму НДС для организаций, находящихся на упрощенной системе налогообложения, является требованием заказчика, установленной на основании вышеназванной нормы закона. При этом в разъяснениях указано: «В пункте 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации предусмотрено, что организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость. Следовательно, заказчик подрядных работ по государственному контракту обязан и вправе оплатить подрядчику лишь стоимость выполненных работ без учета суммы налога на добавленную стоимость. Учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта рассчитана с учетом НДС, для организаций находящихся на упрощенной системе налогообложения цена контракта уменьшается на сумму НДС».

В соответствии с частью 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации: «Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд», а согласно части 2 указанной статьи государственные (муниципальные) контракты заключаются и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств.

В соответствии со статьей 8 Закона о размещении заказов участником

размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Таким образом, любой участник размещения заказа, в том числе который применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в торгах.

В соответствии с положениями Закона о размещении заказов государственный контракт по результатам торгов заключается на условиях, указанных в извещении о проведении торгов и документации к торгам, по цене, предложенной победителем торгов.

Так, согласно части 10 статьи 41.12: «**Контракт заключается** на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, **по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме,** либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона».

В соответствии с частью 4.1 статьи 9 Закона о размещении заказов **цена государственного или муниципального контракта является твердой** и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании п. 2.1 ч. 2 ст. 55 настоящего Федерального закона, а также случаев, установленных ч. 4.2, 6, 6.2 - 6.4 ст. 9 Закона о размещении заказов. Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной государственным или муниципальным контрактом, за исключением случаев заключения контракта на энергосервис на основании ст. 56.1 настоящего Федерального закона. Цена государственного или муниципального контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения государственного или муниципального контракта.

Таким образом, государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и документации об открытом аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, при этом цена государственного или муниципального контракта является твердой.

Исходя из изложенного, установленная в контракте стоимость оплаты выполнения работ является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении.

В письмах Министерства экономического развития Российской Федерации от 15 октября 2008 г. №ДО5-4431, 27 сентября 2010 г. N Д22-1740, от 27 сентября 2010 г. N Д22-1741, Министерства регионального развития Российской Федерации от 5 июля 2011 г. №17697-ИП/08, ФАС России от 6 октября 2011 г. №АЦ/39173, Министерства финансов Российской Федерации от 26 января 2012 г. №03-07-11/21 и других указывается, что с учетом положений Закона о размещении заказов контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Таким образом, положение, содержащееся в документации об аукционе, о том,

что в случае, когда победитель торгов не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы (оказанные услуги, поставленные товары) производятся Заказчиком по цене контракта уменьшаемой на сумму НДС, не соответствуют требованиям части 4.1 статьи 9, части 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, а также положениям документации об аукционе, содержащимся в пунктах 6.1.2, 6.1.10, п. 29 (информационной карты), в которых указано, предлагаемая участником цена контракта является твердой и при заключении контракта в проект контракта включается цена контракта, предложенная победителем аукциона, либо в случае заключения его с иным участником открытого аукциона по цене, предложенной этим участником аукциона, а также в п. 2.2 проекта контракта, в котором указано, что цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения.

Исходя из вышеизложенного, довод жалобы Заявителя о том, что Заказчиком в документации об аукционе при обосновании цены контракта неправомерно указано об уменьшении цены контракта на сумму НДС при заключении контракта с организацией, использующей упрощенную схему налогообложения, является обоснованным.

Вместе с тем, доводы жалобы Заявителя относительно методики расчета сметного расчета стоимости работ по предмету размещаемого заказа Комиссией УФАС не рассматриваются, поскольку указанное не является предметом регулирования Закона о размещении заказов (письмо Минэкономразвития РФ от 29.04.2009№ДО5-2145).

В ходе внеплановой проверки размещения заказа Комиссией УФАС установлено, что некоторые положения проекта контракта (п.п. 2.3, 3.1.4, 11.4) содержат некорректные формулировки, которые возможно толковать как намерение заказчика при наступлении определенных ситуаций заключить дополнительные соглашения к контракту в целях продления сроков исполнения обязательств, изменения проекта, объемов работ и.т.п., при этом согласно части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной организации.

Согласно части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

В письме ФАС России от 23.05.2011 №ИА/19714 указано: «Условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11

Закона о размещении заказов, должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа **исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства**. При этом требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не соответствует части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов».

Пункт 1.5.1.3 документации об аукционе, пункт 24 информационной карты документации об аукционе «Требования к участникам размещения заказа» кроме обязательного наличия у участника размещения заказа в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов свидетельства о допуске к работам по организации строительства. содержит также информацию о необходимости в случае выполнения работ подрядчиком самостоятельно, без привлечения субподрядных организаций, предусмотреть в свидетельстве о допуске к отдельным видам работ следующие виды работ: земляные работы, устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций и.т.д.

По мнению Комиссии УФАС, в связи с тем, что условием допуска к участию в аукционе в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов является требование об обязательном наличии у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства, в разделе «Требования к участникам размещения заказа» документации об аукционе должно быть указано вышеуказанное требование, а информация о том, что участникам размещения заказа в целях выполнения работ, оказывающих влияние на безопасность объекта капитального строительства, в случае выполнении работ самостоятельно, либо при привлечении субподрядчиков, необходимо предусмотреть наличие свидетельства о допуске к отдельным видам работ, целесообразно указать в Техническом задании в разделе «Требования к безопасности выполняемых работ» в целях однозначного понимания участниками размещения заказа установленных Заказчиком требований.

Согласно части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным, в том числе, частями 1 - 3.2 статьи 34 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

На основании пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями **должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг**, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ,

оказываемых услуг потребностям заказчика. **При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товар**а максимальные и (или) минимальные **значения таких показателей** и показатели, значения которых не могут изменяться.

Требования к применяемым материалам содержатся в Технической части документации об аукционе «Ведомость применяемых материалов (требования к характеристикам материалов».

В п.п. 1.2 пункта 3.5.1.2.1 документации об аукционе указано, что соответствие и/или эквивалентность предлагаемого товара будет устанавливаться по комплектности, всем показателям и их значениям, в том числе техническим и функциональным параметрам, установленным в Техническом задании.

Вместе с тем, в Ведомостях применяемых материалов (требования к характеристикам материалов), содержащихся в техническом задании документации об аукционе, некоторые товары указаны без характеристик, либо с краткими характеристиками, не позволяющими определить соответствие эквивалентного товара потребностям заказчика. Так, в указанной Ведомости применяемых материалов указаны товары:

-п.41 котел отопительный Ace-13 коаксильный (белый) настенный Navien или эквивалент;

-п.56 насос погружной марки типа «GRUNDFOS» SQE3-30 или эквивалент мощностью 0,7 кВт;

-п.п. 71,72,73 радиаторы отопления алюминиевые Нова Флорида или эквивалент, размер 500*80 мм. и.т.п.

В ряде случаев в ведомости указаны только наименования товаров без характеристик: п. 16 гибкий шланг для унитаза, п.17 глина, п. 50 люки чугунные тяжелые для колодцев, п. 51 металлическая гофра, п. 83 соединитель желоба, п. 110 фильтр отопления и.т.п.

Таким образом, отсутствие параметров эквивалентности отдельных товаров, указанных с товарными знаками, а также характеристик ряда товаров, содержащихся в Ведомости применяемых материалов (требования к характеристикам материалов), не соответствует требованиям пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Руководствуясь главой 8, статьей 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РуМус» от 24.07.2013 №79 на действия Заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Адыгея «Стройзаказчик» при проведении открытого аукциона в электронной форме№829-А на право заключения

государственного контракта на выполнение строительно- монтажных работ по объекту «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в ауле Егерухай Кошехабльского района» частично обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика - Государственного казенного учреждения Республики Адыгея «Стройзаказчик» нарушение части 10 статьи 41.12, части 4.1 статьи 9, пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

3. Выдать предписание Заказчику, Уполномоченному органу, оператору электронной торговой площадки о принятии мер по устранению нарушений Закона о размещении заказов.

4.Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.