

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

в присутствии:

рассмотрев 18 декабря 2015 года жалобу ООО «___» (далее – Заявитель) на действия администрации Явасского городского поселения Зубово - Полянское муниципального района Республики Мордовия (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме № 0109300022715000020 на «выполнение работ по строительству 5-ти квартирного жилого дома по ул. Камаева, дом 2 «а» в р.п. Явас, Зубово-Полянский района, Республики Мордовия» (далее – Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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 о контрактной системе), [пунктом 3.31](#) Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 (далее - Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 11 декабря 2015 г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Уведомлением Мордовского УФАС России от 15.12.2015 № 591 рассмотрение жалобы назначено на 18.12.2015 года в 11 часов 30 минут.

В своей жалобе Заявитель указывает:

1) в документации об Аукционе отсутствует требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией;

2) в проекте контракта не учтена возможность заключения контракта с участником в отношении которого действует специальный режим в соответствии Налоговым кодексом Российской Федерации

3) заказчиком не выполнены условия, установленные Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом;

4) заказчиком не учтен порог снижения начальной (максимальной) цены контракта и не предусмотрены возможные случаи снижения начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов;

Изучив материалы дела, проанализировав содержание жалобы, действия Заказчика и аргументы представителей, исследовав имеющиеся в деле доказательства, Комиссия установила следующее.

Заказчиком 26.11.2015 на официальном сайте в сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> размещены извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме № 0109300022715000020 на «выполнение работ по строительству 5-ти квартирного жилого дома по ул. Камаева, дом 2 «а» в р.п. Явас, Зубово-Полянский района, Республики Мордовия».

Начальная (максимальная) цена контракта: 10409989 рублей;

Дата окончания срока подачи заявок: 12.12.2015 в 10:00 (мск);

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок: 17.12.2015.

Согласно [протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 17.12.2015](#), заявка № 1 и заявка № 2 соответствуют требованиям документации об Аукционе, допущены и признаны участниками Аукциона.

1. В соответствии с [ч. 1](#) ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки.

Часть 5 статьи 31 Закона о контрактной системе содержит императивное требование о необходимости установления в документации о закупке (извещении о закупке) условий о соответствии участника закупки требованиям [статьи 31](#) Закона о контрактной системе независимо от способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

[Пунктом 10 части 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе установлено требование, согласно которому участник не должен являться офшорной компанией.

Данная [норма](#) введена в действие Федеральным [законом](#) от 13.07.2015 N 227-ФЗ и вступила в законную силу с 13.08.2015. Рассматриваемая закупка размещена на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 26.11.2015, то есть после вступления в силу указанных изменений.

В соответствии с п. 6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона заказчик указывает требования,

предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Законом о контрактной системе в ч. 1 ст. 31 установлены единые требования к участникам закупки, которые Заказчик при осуществлении закупки обязан установить как в аукционной документации, так и в извещении о проведении Аукциона.

Вместе с тем, Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что в пункте 23 Информационной карты документации об Аукционе установлено требование к участникам закупки, в том числе: - участник закупки не является оффшорной компанией.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с [частью 2 статьи 346.11](#) Налогового кодекса Российской Федерации применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организации (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 3 и 4 статьи 284](#) настоящего Кодекса), налога на имущество организаций. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим [Кодексом](#) при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса.

Иные налоги уплачиваются организациями, применяющими упрощенную систему налогообложения, в соответствии с законодательством о налогах и сборах.

В соответствии с [частью 4 статьи 64](#) Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системы контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении

поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В соответствии с [ч. 13 ст. 34](#) Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Согласно [п. 4 ст. 3](#) Закона о контрактной системе, участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Следовательно, участником закупки может выступать любое физическое или юридическое лицо, готовое выполнить работы, отвечающие требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющие потребностям заказчика.

При оплате товаров (работ, услуг) в рамках заключенного контракта с победителем электронного аукциона в том числе, являющимся налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (работы, услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Следовательно, заказчик обязан при заключении контракта указать его цену без НДС. Данные доводы подтверждаются Письмами Министерства финансов РФ от 05.09.2014 № 03-11-11/44793, Министерства экономического развития РФ от 30.09.2014 № Д28и-1889.

В соответствии с п. 2.1. проекта контракта стоимость работ по настоящему контракту на момент его подписания составляет

_____ руб. Оплата будет производиться за счёт федеральных, республиканских и местных бюджетных средств, по мере поступления денежных средств на счёт «Заказчика», но не позднее «31 декабря 2016 года».

Цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим контрактом и статьей 95 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В соответствии с п. 2.2 проекта контракта оплата по настоящему контракту производится после сдачи «Генеральным подрядчиком» и приемки «Заказчиком» выполненной работы, на основании актов о приемке выполненных работ по форме КС-2 и справок о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 перечислением денежных средств на расчетный счет «Генерального подрядчика».

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России, установлено, что в проекте контракта документации об Аукционе не установлено обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Таким образом, Заказчиком не установлено обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, что является нарушением требований ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ](#).

3. В соответствии с ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе, в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе, в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением

просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

[Правила](#) определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 (далее - Правила).

Согласно [подпункту "б" пункта 4](#) Правил за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

Согласно [подпункту "б" пункта 5](#) Правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

Согласно [пункту 6](#) Правил пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле $P = (C - B) * S$ (где C - цена контракта; B - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товара, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов; S - размер ставки).

Размер ставки определяется по формуле (где S - размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента K; ДП - количество дней просрочки).

Коэффициент K определяется по формуле: $K = \frac{ДП}{ДК}$ (где ДП - количество дней просрочки; ДК - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней)).

При K, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

Приведенный расчет пени подлежит включению в проект контракта.

Кроме того, в проекте контракта должны содержаться все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные [Правилами](#) для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Между тем, на заседании Комиссии Мордовского УФАС России установлено, что в пункте 13.6. проекта контракта установлено: «В случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств Генподрядчик вправе взыскать с Заказчика штраф в размере 2 процентов от цены Контракта, что составляет _____ рублей в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. №1063.».

В соответствии с п. 13.9 проекта контракта за ненадлежащее исполнение Генподрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Заказчиком, Генподрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Генподрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 5 процентов от цены Контракта, что составляет _____ рублей в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. №1063.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены в проекте контракта размеры штрафов только для одного порогового значения, а именно: в случае превышения цены контракта на 3 млн. рублей, что является нарушением требований ч. 5, ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ](#).

4. Согласно части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет **более чем пятнадцать миллионов рублей** и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что начальная (максимальная) цена контракта составляет более 10 409 989 рублей, в связи с чем, Аукцион не подпадает под действие части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России, учитывая вышесказанное, приходит к выводу о несостоятельности довода жалобы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 15, п. 2 ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе, приказом Мордовского УФАС России № 148-од от 30.09.2015 года «О создании комиссии по контролю в сфере закупок» Комиссия Мордовского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «___» на действия администрации Явасского городского поселения Зубово - Полянское муниципального района Республики Мордовия (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме № 0109300022715000020 на «Выполнение работ по строительству 5-ти квартирного жилого дома по ул. Камаева, дом 2 «а» в р.п. Явас, Зубово-Полянский района, Республики Мордовия» обоснованной в части доводов указанных в мотивировочной части настоящего решения.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение положений ч. 13 ст. 34, ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.