

Решение

по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/178-17

г. г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Абсолют» на действия заказчика Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переулок, 9 (извещение № 0143100002717000053), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Курганское УФАС России поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Абсолют» (далее – Заявитель, ООО «Абсолют») (вх.№ 4338 от 26.06.2017) на действия Заказчика - Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области (далее – Заказчик, УМВД России по Курганской области) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переулок, 9 (извещение № 0143100002717000053).

В жалобе заявитель указал, Заказчик разместил на электронной торговой площадке государственный контракт № 0143100002717000053 на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переулок, 9, в котором цена контракта указана с НДС.

По итогам электронного аукциона ООО «Абсолют» признан победителем. Заявитель не является плательщиком НДС, полагает, что в контракте № 0143100002717000053 должна быть указана цена без учета НДС.

Заявитель считает, что Заказчиком нарушены ч.1 ст.34, ч.10 ст.70 Закона о контрактной системе, выразившееся в необоснованном предложении о заключении контракта по цене, несоответствующей цене, предложенной победителем электронного аукциона.

Представители заказчика представили письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе.

С доводами, изложенными в жалобе, просят признать жалобу заявителя

необоснованной.

Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка, в результате которой установлено, что 30.05.2017 г. в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переезд, 9. В соответствии с Извещением № 0143100002717000042 о проведении электронного аукциона для закупки, дата и время начала подачи заявок 30.05.2017 14:53, дата и время окончания подачи заявок 07.06.2017 09:00.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 408 665,86 рублей.

Заказчиком является Управление Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области.

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме №20 от 08.06.2017 г. подано 3 заявки. Все заявки допущены до участия в аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме №20/2 от 15.06.2017. Все заявки признаны соответствующими требованиям законодательства и документации электронного аукциона. ООО «Абсолют» признано победителем электронного аукциона.

Согласно ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Отношения по заключению контракта на капитальный ремонт относятся к договору подряда, регулируется, как общими положениями гражданского законодательства, так и нормами для отдельных видов обязательств, содержащихся в главе 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), положениями Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ, по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

По общему правилу, содержащемуся в ст. 711 ГК РФ, заказчик обязан уплатить

подрядчику цену, обусловленную договором. В силу ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке. В соответствии с ч. 2 ст. 709 ГК РФ, цена в договоре подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение.

При этом согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в постановлении от 03.06.2014 N 17-П, одним из проявлений диспозитивности в регулировании налоговых правоотношений является право лиц, не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, или налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с его исчислением и уплатой, вступить в правоотношения по уплате данного налога, что в силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса возлагает на таких лиц обязанность выставлять покупателю счет-фактуру с выделением в нем суммы налога и, соответственно, исчислять сумму данного налога, подлежащую уплате в бюджет. Обязанность по уплате налога на добавленную стоимость в данном случае обусловлена не только наличием одного лишь факта реализации товаров (работ, услуг), но и связана с выставлением покупателю счета-фактуры с выделением суммы данного налога. Впоследствии такой документ будет служить основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров сумм налога на добавленную стоимость к вычету.

Лица, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, имеют возможность выбора наиболее оптимального способа организации экономической деятельности и налогового планирования: они вправе либо сформировать цену товаров (работ, услуг) без учета сумм налога на добавленную стоимость и, соответственно, без выделения этих сумм в выставляемых покупателю счетах-фактурах, что повышает ценовую конкурентоспособность соответствующих товаров (работ, услуг), либо выставить контрагенту по конкретным операциям по реализации товаров (работ, услуг) счета-фактуры с выделением суммы налога на добавленную стоимость, при том что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет (пункт 5 статьи 173 Налогового кодекса). Во втором случае у такого лица возникает обязанность по уплате налога на добавленную стоимость, несмотря на то, что изначально он не признавался плательщиком данного налога (определения Конституционного Суда Российской Федерации от 07.11.2008 N 1049-О-О, от 13.10.2009 N 1332-О-О и от 29.03.2016 N 460-О).

Такое законодательное регулирование направлено на согласование интересов государства и налогоплательщиков, покупателей и поставщиков товаров (работ, услуг) и определяет меру свободы усмотрения налогоплательщиков в процессе исполнения ими конституционной обязанности по уплате налогов, при которой они вправе самостоятельно осуществлять налоговое планирование.

Следовательно, победитель торгов при формировании своего ценового предложения предлагает цену контракта с учетом всех налогов и сборов, которые он обязан уплатить в соответствии с положениями Налогового Кодекса Российской Федерации.

Согласно ст. 22 Закона о контрактной системе предусмотрен порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта (далее-

НМЦК). Одним из методов определения и обоснования НМЦК предусмотрен проектно- сметный метод, который и был применен Заказчиком.

Между тем, ст. 8 Закона о контрактной системе гарантируется создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупки. Поскольку участником закупки может быть лицо, применяющее любой режим налогообложения, предусмотренный налоговым законодательством, в НМЦК необходимо включать НДС, иначе для лиц, применяющих общий режим налогообложения не будет обеспечен доступ к закупкам.

Правовая и экономическая природа НМЦК отличается от цены обычного гражданского правового договора. Закон о контрактной системе определяя НМЦК как одно из публичных условий контракта исходит из принципа экономической обоснованности осуществляемой закупки. Участник закупки заявляясь на аукцион соглашается с НМЦК как стартовым условием, поскольку цель аукциона - соперничество путем ценовой конкуренции, выражающейся в понижении НМЦК. Участник закупки, заявляющийся на аукцион оценивает свои возможности с позиций возможности торговаться путем снижения НМЦК учитывая, что в стоимость которую он для себя определил как допустимую НДС не входит, поскольку он не является плательщиком данного налога.

Законом о контрактной системе не определена обязанность участника конкурентной процедуры формировать предложение по цене контракта с учетом его системы налогообложения. Согласно 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.

Победитель аукциона не является плательщиком НДС, однако, в направленном Заказчиком победителю аукциона контракте указана цена контракта с НДС, а именно: 345 322,63 руб., в том числе НДС 18% - 52 676, 33 руб.

Однако, согласно положениям ч. 1 ст. 34, ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе государственный контракт заключается в том числе на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, документацией о закупке. В связи с тем, что в проекте договора, размещенного Заказчиком при проведении аукциона было указано, что стоимость работ включает в себя НДС, а ООО «Абсолют», принявшее участие в аукционе, надлежащим образом было об этом осведомлено, государственный контракт должен быть заключен на соответствующих условиях.

Таким образом, довод Заявителя признан Комиссией Курганского УФАС России необоснованным.

Кроме того, в ходе внеплановой проверки установлены, в том числе следующие нарушения.

1. В техническом задании аукционной документации, а также п. 13 Информационной карты указано: работы по капитальному ремонту должны быть проведены в соответствии с локальным сметным расчетом, качество выполненных работ должно соответствовать СНиПН, ГОСТ и ТУ; оборудование и материалы удостоверяться сертификатами соответствия, регистрационными удостоверениями,

оформленными в соответствии с законодательством РФ.

Для проведения работ должны применяться строительные и отделочные материалы, предусмотренные проектно-сметной документацией, отвечающие действующим ТУ, ГОСТам, СанПиН и ППБ. Вид, цвет и качество материала согласовывается с заказчиком.

Соответствие предлагаемых материалов должно подтверждаться наличием сертификатов на стадии заключения государственного контракта.

Качество работ и используемых материалов должно соответствовать требованиям нормативных документов: СНиП, РОСТЕСТА, ГОСТ, ТУ.

Документы, подтверждающие соответствие используемых материалов требованиям СНиП, РОСТЕСТА, ГОСТ, ТУ, государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам, должны быть представлены Заказчику.

Комплектация и поставка материалов осуществляется собственными силами Подрядчика. Используемые материалы, изделия и конструкции должны соответствовать государственным стандартам и техническому заданию. При сдаче-приемке выполненных работ должны быть представлены сертификаты соответствия, санитарно-технические и пожарные сертификаты, технические паспорта или другие документы, удостоверяющие качество использованных материалов, изделий и конструкций.

В части II «Техническая часть» аукционной документации указана ведомость работ, в которой содержится описание изделий и материалов, необходимых для выполнения работ.

Таким образом, согласно аукционной документации Заказчику требуется выполнение работ с поставкой строительных и отделочных материалов, изделий и конструкций. Следовательно, в данном случае, в аукционной документации необходимо описать товар в соответствии с требованиями ст.33 Закона о контрактной системе.

Согласно п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно п.2 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик должен использовать при составлении описания объекта закупки показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающуюся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям

заказчика.

В соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Однако, согласно Техническому заданию документации электронного аукциона в описании товаров, применяемых по выполнению работ по ремонту по многим позициям отсутствуют показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, в частности по позициям № 4,5,6,7,8,9,12,30,33.

Таким образом, при описании объекта закупки заказчик нарушил положения ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе.

2. Согласно ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе, а также п.32 Информационной карты аукционной документации при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным

документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Так как в данном случае требуется выполнение работ с поставкой материалов, изделий и оборудования, то согласно пп.б) п.3 ч.3 ст. 66 Закона о контрактной системе в заявке на участие в аукционе необходимо указывать конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации.

В составе первых частей всех заявок участников содержится описание только светильника светодиодного и не содержится конкретных показателей иных товаров, с использованием которых будет производиться ремонт. На основании п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе данные заявки подлежали отклонению. Таким образом, аукционной комиссией Заказчика нарушен п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки доводы заявителя не нашли свое подтверждение в рамках Закона о контрактной системе.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Абсолют» необоснованной.

Признать в действиях аукционной комиссии заказчика – Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области нарушение п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе, выразившееся в необоснованном допуске заявок к участию в аукционе.

Признать в действиях заказчика – Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области нарушение ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении при описании объекта закупки показателей, позволяющим определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Выдать Заказчику — Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области предписание об устранении нарушений ч.2 ст.33, п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе, путем аннулирования электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту

административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переезд, 9 (извещение № 0143100002717000053).

Передать материалы должностному лицу Курганского УФАС России, уполномоченному решать вопрос о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/178-17

г. г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Абсолют» на действия заказчика Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переезд, 9 (извещение № 0143100002717000053), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику – Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Курганской области устранить нарушения ч.2 ст.33, п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе, путем аннулирования электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания ЦВСНП УМВД России по Курганской области, расположенного по адресу: Российская Федерация, Курганская область, г. Курган, Мало – Чаусовский переезд, 9 (извещение № 0143100002717000053) в срок не позднее 12 июля 2017 года.

О выполнении настоящего предписания в письменном виде (с приложением документов, свидетельствующих о выполнении предписания) сообщить в Курганское УФАС России в срок не позднее 19 июля 2017 года.

Оператору электронной площадки АО «ЕЭТП» обеспечить техническую поддержку для возможности исполнения предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев.

Комиссия Курганского УФАС России обращает внимание, что в соответствии с ч. 7 ст. 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц заказчика в размере пятидесяти тысяч рублей.

Обжалование предписания Курганского УФАС России не приостанавливает его действие.