

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

<...> – заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий управления ФАС по Кировской области;

Членов комиссии:

<...>- специалиста 1 разряда отдела КЗ управления ФАС по Кировской области;

<...>- специалиста 1 разряда отдела КЗ управления ФАС по Кировской области;

в присутствии:

<...>- представителя КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок» по доверенности,

<...>- представителей КОГУП «Облкоммунсервис» по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Вектор-7»,

УСТАНОВИЛА:

16.08.2017 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «Вектор-7» (далее - Заявитель) на действия КОГУП «Облкоммунсервис» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку топливного фрезерного торфа (номер извещения 0340200003317004497). Размещение закупки осуществляет КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок» (далее - Уполномоченное учреждение).

Заявитель сообщает, что аукционная документация имеет нарушения требований законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе) Заявителю, Уполномоченному учреждению и Заказчику направлено уведомление

о дате, времени, месте рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 22.08.2017 г. Заявитель, извещенный надлежащим образом, явку представителя не обеспечил.

На рассмотрении Комиссии Кировского УФАС России представители Заказчика пояснили, что извещение закупки содержит информацию о том, какие сведения должны содержаться в заявке, предложены формы документов. Документация не содержит ограничений в допуске индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, поскольку заказчик осуществлял расчет начальной (максимальной) цены контракта с учетом НДС, в случае если поставщик не является плательщиком НДС, при заключении контракта относительно НДС ставится прочерк. Кроме того, отмечается, что оплата по данному контракту осуществляется на основании передаточного документа. Пояснено, что физические лица также не ограничены в участии в данной закупке. В случае победы такого лица Заказчик включает в контракт условие, предусмотренное ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе. Отмечено, что Заказчиком установлен порядок и срок приемки товара.

Уполномоченное учреждение в письменных пояснениях отметило, что разработка проекта контракта и технического задания осуществляется заказчиком.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, заслушав пояснения Заказчика, Уполномоченного органа, изучив представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

31.07.2017 г. на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку топливного фрезерного торфа (номер извещения 0340200003317004497).

1. Относительно довода заявителя о том, что извещение закупки не содержит исчерпывающего перечня документов для представления участниками установлено следующее.

Согласно п.6 ч.5 ст.63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона, в том числе указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно п.8.2 информационной карты во второй части заявки участник аукциона предоставляет информацию и документы, предусмотренные разделом 2 инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе. Раздел 2 инструкции по заполнению заявок содержит требования к содержанию и составу второй части заявки на участие в аукционе. Довод Заявителя не обоснован.

2. По доводу заявителя о том, что условие о наличии НДС препятствует участию индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения установлено следующее.

Согласно п.2.1. проекта контракта «Общая цена Контракта составляет _____рублей ____копеек, в том числе НДС. Цена Контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения Контракта».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о контрактной системе участник закупки – любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с пп. 1 п. 3 ст. 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, любой участник закупки, в том числе, который применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупках.

В соответствии с 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Как предусмотрено ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе, 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 данной ст. 34 и ст. 95 Закона о контрактной системе.

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.

Установленная в контракте стоимость поставки товара является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении. Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Согласно части 4 статьи 68 Закона о контрактной системе электронный аукцион проводится путём снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном названной статьёй.

Положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена обязанность Заказчика обосновывать начальную (максимальную) цену контракта в зависимости от существующей системы налогообложения. Также отсутствует в Законе о контрактной системе, возможность изменения цены аукциона на сумму налога на добавленную стоимость в случае, если победитель аукциона применяет упрощенную систему налогообложения. Таким образом, сумма налога на добавленную стоимость является прибылью победителя торгов, не являющегося плательщиком такого налога. Данная позиция отражена в том числе в письмах Минэкономразвития России от 10.04.2017 [N ОГ-Д28-4244](#), от 25.03.2016 [N Д28и-741](#), Министерства финансов России от 29.08.2014 N 02-02-09/43300, от 05.09.2014 N 03-11-11/44793, письме Минэкономразвития России от 07.10.2015 N Д28и-2906.

Кроме того, расчетным документом в силу п.2.3 проекта контракта является универсальный передаточный документ без оформления счетов-фактур.

Таким образом, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения ч.1 ст. 34 и ч.10 ст.70 Закона о контрактной системе. Данная позиция подтверждена судебной практикой (Определение Верховного суда РФ от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142, Определение Верховного суда РФ от 26.06.2015 №306-КГ15-7929). Довод Заявителя не обоснован.

3. Относительно довода Заявителя об ограничении возможности физических лиц принять участие в данной закупке установлено следующее.

Согласно п.4 ст.3 Закона о контрактной системе участником закупки является любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с [подпунктом 1 пункта 3 статьи 284](#) Налогового кодекса Российской Федерации [перечень](#) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Аукционная документация, в т.ч. инструкция по заполнению заявок, не содержит запрета на участие в данной закупке физических лиц, предусмотрен перечень документов и информации, которые должен указать такой участник при подаче заявки.

Согласно 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.

Из положений вышеназванной нормы следует, что обязанность включения обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта возникает только в случае заключения контракта с физическим лицом. На стадии утверждения документации о закупке такая обязанность у Заказчика не возникает, поскольку на данном этапе закупки он не может обладать информацией о том, будет ли заключен контракт с физическим лицом или иным участником закупки. Таким образом, ограничений к участию в закупке физических лиц не установлено.

4. Относительно довода Заявителя о неустановлении сроков приемки товара, а также размеров начисляемых штрафов установлено следующее.

П.3.1-3.5 проекта контракта определены график, место, время поставки товара. Порядок и сроки проведения приемки товара по качеству и по количеству установлены разделом 4 проекта контракта, что позволяет сделать вывод о том, что приемка должна быть произведена в общий срок не более 5 (пяти) рабочих дней с момента каждой поставки партии Товара. Таким образом, нарушения ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в действиях Заказчика не установлено.

[Частями 5 и 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе предусмотрено, что размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. [Пунктами 2 и 3](#) Правил установлено, что размер штрафа, определенный с учетом положений законодательства Российской Федерации, устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с настоящими [Правилами](#). Размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных [Законом](#) N 44-ФЗ.

[Пункты 4 и 5](#) Правил содержат порядок (формулу) расчета фиксированной суммы в зависимости от цены контракта.

П.6.3 проекта контракта установлены пробелы для внесения размеров штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных Контрактом, а также приведены п.4, 5 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 (ред. от 15.05.2017) "Об утверждении Правил 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" (далее - Правила).

Поскольку на момент размещения документации об аукционе известна только начальная (максимальная) цена контракта, но при этом неизвестно, какое снижение цены произойдет во время аукциона, проект контракта не может содержать фиксированную сумму штрафов, поэтому соответствующие пункты проекта контракта содержат условия о том, что размер штрафа устанавливается в соответствии с [Правилами](#) в виде фиксированной суммы, и свободное место для указания размера фиксированной суммы, который рассчитывается при заключении контракта. Требований об указании в контракте всех возможных значений размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта, за

исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта, то есть порядка расчета штрафа в зависимости от возможной цены контракта, положения [Закона](#) о контрактной системе и [Правила](#) не содержат. Таким образом, довод Заявителя не подтвердился.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «Вектор-7» на действия КОГУП «Облкоммунсервис» при проведении аукциона в электронной форме на поставку топливного фрезерного торфа (номер извещения 0340200003317004497).

2. Отменить приостановление заключения контракта.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.