

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 297/2017 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

17 марта 2017 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Вектор-7» (далее – Заявитель) на действия ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по капитальному ремонту искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения: «Мост через ручей на км 74+751 автомобильной дороги Р-217 «Кавказ» автомобильная дорога М-4 «Дон» - Владикавказ - Грозный - Махачкала - граница с Азербайджанской Республикой. Подъезд к г. Майкоп»» (извещение № 0318100051217000012) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения аукционной документации. В своей жалобе ООО «Вектор-7» указывает на ограничение возможности участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Представителем Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, письменные пояснения по существу жалобы, согласно которым Заказчик с доводами, изложенными в жалобе, не согласен. Документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе, лица, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, имеют возможность выбора наиболее оптимального способа организации экономической деятельности и налогового планирования: они вправе сформировать цену товаров (работ, услуг) без учета сумм налога на добавленную стоимость и без выделения этих сумм в выставляемых покупателю счетах-фактурах.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по капитальному ремонту искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения: «Мост через ручей на км 74+751 автомобильной дороги Р-217 «Кавказ» автомобильная дорога М-4 «Дон» - Владикавказ - Грозный - Махачкала - граница с Азербайджанской Республикой. Подъезд к г. Майкоп»» (извещение № 0318100051217000012).

Начальная (максимальная) цена контракта – 40 721 357,00 рублей.

Согласно ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В силу 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.

Согласно 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.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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.

На основании ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Заказчиком п. 4.1 проекта контракта Приложения № 3 к документации об электронном аукционе определено: «Цена Контракта составляет _____ рублей (_____) _____ копеек, включая НДС _____ процентов _____ рублей (_____) _____ копеек.

Цена Контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения Контракта за исключением случаев, установленных Законом № 44-ФЗ и настоящим Контрактом.

Изменение цены Контракта, в том числе по соглашению сторон, допускается в соответствии со ст. 34, ст.95 Закона №44-ФЗ и разделом 21 настоящего Контракта.».

Пунктом 5.2 проекта контракта обусловлено, что оплата выполненных работ по настоящему Контракту производится ежемесячно (промежуточный платеж) согласно Графику финансирования (Приложение №3 к Контракту), после выполнения Подрядчиком работ в соответствии с Календарным графиком производства работ (Приложение № 2 к Контракту), по безналичному расчету путем перечисления на расчетный счет Подрядчика денежных средств федерального бюджета. Оплата работ производится на основании представленных Подрядчиком и подписанных сторонами акта приемки выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), утвержденных Постановлением Госкомстата РФ от 11 ноября 1999 г. № 100, в соответствии с Ведомостью объемов и стоимости работ, а также предоставления Заказчику надлежащим образом оформленного счета, счета-фактуры и иной необходимой документации в соответствии с требованиями Федерального закона от 06 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете».

В соответствии с п. 10.23 проекта контракта Подрядчик обязан вести и предоставлять Заказчику не позднее 20 (двадцатого) числа каждого месяца учетную документацию, которая включает в себя, в соответствии с п. 12.2. Контракта:

акт приемки выполненных работ по форме КС-2 - 3 экз.;

справку о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 - 3 экз.;

счет на выполненные работы - по 1 экз.;

счет-фактура на выполненные работы – 2 экз.;

отчет о ходе поставки Подрядчиком оборудования и материалов по форме Приложения № 16 - 3 экз.;

- журнал учета выполненных работ по форме КС-6а в соответствии с постановлением Госкомстата России от 11 ноября 1999 г. № 100 - 2 экз.

Согласно п. 2 ст. 346.11 Налогового Кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284](#) настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим [Кодексом](#)). 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 (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса.

Пунктом 3 статьи 346.11 НК РФ установлено, что применение упрощенной системы налогообложения индивидуальными предпринимателями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, за исключением налога, уплачиваемого с доходов в виде дивидендов, а также с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 2 и 5 статьи 224](#) настоящего Кодекса), налога на имущество физических лиц (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, за исключением объектов налогообложения налогом на имущество физических лиц, включенных в перечень, определяемый в соответствии с [пунктом 7 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных [абзацем вторым пункта 10 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса). Индивидуальные предприниматели, 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 (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с п. 1 ст. 169 НК РФ счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав (включая комиссионера, агента, которые осуществляют реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав от своего имени) сумм налога к вычету в порядке, предусмотренном настоящей главой.

В силу п. 2 ст. 169 НК счета-фактуры являются основанием для принятия предъявленных покупателю продавцом сумм налога к вычету при выполнении

требований, установленных [пунктами 5, 5.1 и 6](#) настоящей статьи.

Для принятия в целях налогообложения прибыли сумм расходов по оплате приобретенных товаров (работ, услуг) наличие счетов-фактур является необязательным при условии подтверждения факта осуществления указанных расходов первичными документами (платежными документами, актами приемки-передачи, товарными накладными, заключенными договорами и др.) и осуществления данных расходов для целей получения дохода.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта установлены требования, противоречащие действующему законодательству.

Частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4 и 4.1](#) настоящей статьи.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 15 ст. 99, ч. 8 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вектор-7» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА нарушение ч. 3 ст. 7, ст. 8 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.
5. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100051217000012).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 113

по делу № ЭА-297/2017 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

17 марта 2017 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Вектор-7» на действия ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по капитальному ремонту искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения: «Мост через ручей на км 74+751 автомобильной дороги Р-217 «Кавказ» автомобильная дорога М-4 «Дон» - Владикавказ - Грозный - Махачкала - граница с Азербайджанской Республикой. Подъезд к г. Майкоп»» (извещение № 0318100051217000012) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч. 15, ч. 22, ч. 23 ст. 99, ч. 8 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 – Закон о контрактной системе) предписывает:

1. Заказчику – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Черноморье» ФДА устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ст. 8 Закона о контрактной системе: при направлении проекта контракта изложить пункты 4.1, 5.2, 10.23 контракта с учетом решения от 17.03.2017 г. по делу № ЭА-297/2017. Осуществить дальнейшие процедуры по заключению контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.
2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10-ти рабочих дней со дня его получения.
3. В срок до 18.04.2017 г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение

трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания Краснодарское УФАС России на основании ч. 25 ст. 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.