

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/62-2016

31.05.2016г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителей заявителя Лебедева Ф.М., заказчика Колесника С.В.(Дов.№01-09/7646 от 17.12.2015) , рассмотрела жалобу ООО «БАРЗЭЛЬ» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений УПФР в городе Магадане Магаданской области (архива, подвала) по адресу: г. Магадан, ул. Горького, д. 20 А, в соответствии с требованиями Раздела II, III документации об электронном аукционе» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на факт уклонения заказчика от заключения контракта.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 31.03.2016г. заказчиком Государственным учреждением – Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений УПФР в городе Магадане Магаданской области (архива, подвала) по адресу: г. Магадан, ул. Горького, д. 20 А, в соответствии с требованиями Раздела II, III документации об электронном аукционе» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 6 263 092,68 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 28.04.2016г., по результатам рассмотрения вторых частей заявок победителем аукциона признано ООО «БАРЗЭЛЬ» с ценой контракта 3 708 751,45руб.

2. В соответствии с ч.1 ст.70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона. Рассмотрев представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Как следует из представленных материалов, заказчик разместил протокол подведения итогов электронного аукциона в единой информационной системе 28.04.2016. Проект контракта 16.05.2016г. направлен победителю на подписание, где в п.2.1 контракта в цене указан налог на добавленную стоимость (далее - НДС) 18%.

3. В силу ч.2 ст.346.11 Налогового кодекса 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.

Согласно части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. 17.05.2016 в ответ на проект контракта, направленный Заказчиком, Общество направило копию информационного письма МРИ ФНС по Магаданской области о переходе ООО «БАРЗЭЛЬ» с 01.01.2015г. на упрощенную систему налогообложения (не является плательщиком НДС) и протокол разногласий, в котором заявитель просил заказчика внести изменения в пункт 2.1 Контракта в связи с тем, что ООО «БАРЗЭЛЬ» не является плательщиком НДС.

4.В соответствии с части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона. Заказчиком в установленные Законом о контрактной системе сроки рассмотрен протокол разногласий и 20.05.2016 направлен проект контракта с приложениями без изменений.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав мнения сторон, Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее. В соответствии с п.4.100. МДС 81-35.2004 сумма средств по уплате НДС принимается в размере, устанавливаемом законодательством Российской Федерации, от итоговых данных по сводному сметному расчету на строительство и показывается отдельной строкой (в графах 4 - 8) под наименованием "Средства на покрытие затрат по уплате НДС". В тех случаях, когда по отдельным видам объектов строительства законодательством Российской Федерации установлены льготы по уплате НДС, в данную строку включаются только средства, необходимые для возмещения затрат подрядных строительного-монтажных организаций по уплате ими НДС поставщикам материальных ресурсов и другим организациям за оказание услуг (в том числе по проектно-изыскательским работам). Размер этих средств определяется расчетом в зависимости от структуры строительного-монтажных работ.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 743](#) Гражданского кодекса Российской Федерации при заключении государственного контракта сторонами контракта, заказчиками и исполнителями (подрядчиками) формируется смета, определяющая цену работ по государственному контракту в уровне цен на весь период реализации контракта.

Смета на реализацию государственного контракта на строительство, цена которого является твердой, должна учитывать в своем составе полный комплекс работ и затрат, необходимых для выполнения инженерных и организационно-технологических решений, предусмотренных в проектной документации. В связи с тем, что сметные нормативы не предназначены для расчетов за выполненные работы, сметная документация, сформированная ранее в составе проектной документации, после проведения проверки достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства, установления начальной (максимальной) цены государственного контракта и выбора исполнителя (подрядчика) государственного контракта по итогам конкурсных процедур, или на основании решений органов государственной власти без конкурсных процедур, в результате которых определена твердая цена, утрачивает свое значение для

целей реализации государственного контракта.

Основой для выделения основных объемов работ и затрат в составе сметы на реализацию государственного контракта на строительство, цена которого является твердой, может являться ведомость объемов, сформированная на основании (в составе) проектной документации, а также непосредственно проектная документация.

В соответствии с [пунктом 4 статьи 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. Таким образом, любой участник закупки, в том числе который освобожден от уплаты НДС, и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупках.

Учитывая изложенное, в силу 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 оплаты выполнения является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении. Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применения системы налогообложения победителем.

Таким образом, рассмотрев представленные материалы, заслушав мнения сторон, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что заказчиком не соблюдены требования ч.10 ст.70 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БАРЗЭЛЬ» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений УПФР в городе Магадане Магаданской области (архива, подвала) по адресу: г. Магадан, ул. Горького, д. 20 А, в соответствии с требованиями Раздела II, III документации об электронном аукционе» (реестровый номер <...>) обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч.10 ст.70 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 45

31.05.2016г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 31.05.2016г. №04-30/62-2016, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы ООО «БАРЗЭЛЬ» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений УПФР в городе Магадане Магаданской области (архива, подвала) по адресу: г. Магадан, ул. Горького, д. 20 А, в соответствии с требованиями Раздела II, III документации об электронном аукционе» (реестровый номер <...>), в соответствии со статьей 99 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), Приказом ФАС России от 11.02.2014г. №75/14 «Об осуществлении ФАС и территориальными органами ФАС полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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 поставщика (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику устранить выявленные Комиссией Магаданского УФАС нарушения, для чего в проекте контракта:
 - в п.2.1 исключить слова «в том числе НДС (18 %) в размере ____ (сумма прописью) руб. __ коп.»;
 - в п.п.1.1, 2.2, 4.3, 4.4, 4.7, 6.3.1, 8.3, 10.1, 18.1 исключить слова «и локальными сметными расчетами №№ 01-3, 02, 04 (Приложения №№ 2,3,4 к настоящему Контракту) и сводным сметным расчетом стоимости строительства (Приложение № 5 к настоящему Контракту).
2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения заказчиком настоящего предписания и продлить срок заключения контракта до 14.06.2016.
3. Оператору электронной площадки, Заказчику, осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе и с учетом решения Комиссии Магаданского УФАС России №04-30/62-2016 от 31.05.2016г.
4. Пункты 1-3 настоящего предписания должны быть исполнены в срок не позднее 14.06.2016г.
5. Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 15.06.2016г.

письменное подтверждение исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.