

Заказчику –

МБУ «Административное управление городским хозяйством»

Советская набережная, д. 1,

г. Старая Русса, Новгородская обл., 175202

Уполномоченному органу–

Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации
Старорусского муниципального района

Советская набережная, д. 1,

г. Старая Русса, Новгородская обл., 175202

Оператору электронной площадки –

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9,

г. Москва, 119435

Участнику закупки (подателю жалобы) –

ООО «Стройресурс»

ул. Буревестника, 9А, П8,

г. Нижний Новгород, 603157

РЕШЕНИЕ № 053/06/64-101/2019

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

01 апреля 2019 года Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Деянова В.С. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

Фомин М.Е. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» (175202, Новгородская область, г. Старая

Русса, наб. Советская, д. 1, каб. 64; далее – МБУ «АУГХ») – <....> (Доверенность № б/н от 15.01.2019), <....> (Доверенность № б/н от 28.03.2019);

уполномоченного органа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Старорусского муниципального района (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, наб. Советская, д. 1, каб. 64; далее – Комитет) – <....> (Доверенность № б/н от 28.03.2019),

податель жалобы – Общество с ограниченной ответственностью «Стройресурс» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, 9А, П8; далее – ООО «Стройресурс») надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, ходатайств не заявлял, представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки – ООО «Стройресурс» на действия заказчика – МБУ «АУГХ» при осуществлении им и уполномоченным органом – Комитетом закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 07.03.2019, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

25.03.2019 вх. № 2153 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «Стройресурс» на действия заказчика – МБУ «АУГХ» при осуществлении им и уполномоченным органом – Комитетом закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 о проведении которого было размещено на официальном сайте 07.03.2019 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводятся к следующему.

1. Заказчиком – МБУ «АУГХ» в документации о проведении рассматриваемого электронного аукциона необоснованно установлено непредусмотренное Законом о контрактной системе требование к участникам закупки о необходимости представлять в составе своей заявки копии выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, выданной не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок в рассматриваемом аукционе.

2. Заказчик – МБУ «АУГХ» в проекте контракта, заключаемого по результатам осуществления вышеназванной закупки путем проведения аукциона в электронной форме, не установил предусмотренное пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Заказчик – МБУ «АУГХ» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в возражениях на нее (исх. № 308 от 28.03.2019, вх. № 2272 от 28.03.2019 Новгородского УФАС России; далее – Возражения заказчика), которые сводятся к следующему.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, с учетом объекта рассматриваемой закупки, в документации о проведении аукциона в электронной форме установлено, что участники аукциона должны соответствовать требованиям части 2 статьи 52 и части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее, также – ГрК РФ), а в составе своей заявки представить копии выписок из реестра членов саморегулируемой организации (далее, также – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, выданной не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок в рассматриваемом аукционе.

При этом, срок в который должна быть выдана указанная выписка СРО установлен в соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ.

1. В соответствии со статьей 161 Налогового кодекса Российской Федерации (далее, также – НК РФ), обязанности налоговых агентов возникают у:
 - организаций и индивидуальных предпринимателей, состоящих на учете в налоговых органах, приобретающих на территории Российской Федерации товары (работы, услуги) у указанных в пункте 1 статьи 168 НК РФ иностранных лиц;
 - органов государственной власти и управления, органов местного самоуправления при сдаче в аренду федерального имущества, а также имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества;
 - покупателей (получателей) имущества (за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями) при реализации (передаче) на территории Российской Федерации государственного имущества, не закрепленного за государственными предприятиями и учреждениями, составляющего государственную казну Российской Федерации, казну республики в составе Российской Федерации, казну края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, а также муниципального имущества, не закрепленного за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляющего муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения

- или другого муниципального образования, налоговая база определяется как сумма дохода от реализации (передачи) этого имущества с учетом налога;
- уполномоченных органов, организаций или индивидуальных предпринимателей в случае реализации на территории Российской Федерации конфискованного имущества, имущества, реализуемого по решению суда, бесхозных ценностей, кладов и скупленных ценностей, а также ценностей, перешедших по праву наследования государству, налоговая база определяется исходя из цены реализуемого имущества (ценностей), определяемой с учетом положений статьи 105.3 НК РФ, с учетом акцизов (для подакцизных товаров);
 - организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих предпринимательскую деятельность с участием в расчетах на основе договоров поручения, договоров комиссии или агентских договоров с иностранными лицами, не состоящими на налоговом учете в качестве налогоплательщиков;
 - лиц, в собственности которых находится судно на момент исключения его из Российского международного реестра судов, если судно исключено из указанного реестра, или, если в течение 45 дней с момента перехода права собственности на судно от налогоплательщика к заказчику регистрация судна в Российском международном реестре судов не осуществлена, лиц, в собственности которых находится судно по истечении 45 дней момента такого перехода права собственности; при реализации на территории Российской Федерации налогоплательщиками (за исключением налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога) сырых шкур животных, а также лома и отходов черных и цветных металлов, алюминия вторичного и его сплавов.

В соответствии с частью 4 статьи 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 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.

Таким образом, удержание заказчиком суммы налога из цены контракта в отношении юридического лица исполнителя по контракту действующим налоговым законодательством предусмотрено только в отношении ограниченного круга операций, в отношении к физическому лицу - исполнителю по контракту заказчик выступает в качестве налогового агента в рамках удержания 13% налога на доходы физических лиц.

Вышеуказанная норма законодательства РФ может применяться по отношению к иностранным юридическим лицам, не образовавшим постоянного представительства в России и получающим доходы от реализации недвижимого имущества, расположенного на территории Российской Федерации (подпункт 6 пункта 1 статьи 309 НК РФ). В отношении таких поставщиков заказчик будет

выступать налоговым агентом в части налога на прибыль организаций.

Однако указанное положение НК РФ не будет применяться в силу того, что иностранные компании не могут выступать участниками закупок в соответствии с Законом о контрактной системе.

Кроме того, в вышеперечисленные случаи не входит капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Поскольку операции (сделки) с такими лицами не могут осуществляться в режиме закупок, предусмотренном Законом о контрактной системе, то не возникает и объекта налогообложения, а следовательно, и налога к удержанию.

Таким образом, применение условия указанного в пункте 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе об уменьшении суммы платежей по контракту на размер налоговых платежей, возможно только в отношении физических лиц.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей, т.е. участником данной закупки не может быть физическое лицо.

Из вышеприведенных норм законодательства РФ следует, что включение пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в проект контракта осуществляется, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Из вышеприведенных норм законодательства РФ следует, что по данной закупке не возникает объекта налогообложения, указанного в пункте 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, а следовательно, и налога к удержанию, и обязанности включения данного условия в проект контракта, а довод подателя Жалобы, о том, что это является нарушением Закона о контрактной системе, являются необоснованными.

На рассмотрении Жалобы представители заказчика – МБУ «АУГХ» и уполномоченного органа – Комитета поддержали вышеуказанные Возражения заказчика.

В связи с поступлением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) путем проведения открытого аукциона.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. В марте – апреле 2019 года заказчиком – МБУ «АУГХ» и уполномоченным органом – Комитетом осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области (извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 от 07.03.2019, начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦК) – 71 708 956,69 руб.).

Документация о проведении рассматриваемого электронного аукциона утверждена директором МБУ «АУГХ» <...> 07.03.2019 (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 55.8 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено Градостроительным кодексом Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также -

договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Согласно части 5 статьи 55.17 ГрК РФ форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации устанавливается органом надзора за саморегулируемыми организациями.

Так, в соответствии с вышеизложенной нормой (часть 5 статьи 55.17) ГрК РФ форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации утверждена приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Заказчиком – МБУ «АУГХ» в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе в пункте 3.1 Документации определен объект рассматриваемой закупки – Капитальный ремонт улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области (далее Работы), ОКПД 2 – 42.11.20.000.

Описание объекта рассматриваемой закупки и объем выполняемых Работ в соответствии с пунктами 3.2 и 3.3 установлены в Техническом задании (Приложение

№ 2 к Документации).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В извещении о проведении рассматриваемой закупки (далее – Извещение) и пункте 9.3.1 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено, что участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 52 и частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение Работ:

- работы должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением участников, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

На основании вышеизложенного, в подпункте 2 пункта 10.3 раздела 10 «Требования к содержанию, составу заявки на участие и инструкция по её заполнению» Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено требование о предоставлении участниками рассматриваемого электронного аукциона в составе вторых частей своих заявок на участие в нем копии выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58, эта выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, который указан в извещении об аукционе, в том числе с указанием уровня ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств, за исключением участников, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем следует отметить, что законодательством Российской Федерации о контрактной системе не предусмотрено, что выписка из реестра членов СРО должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок. Установление подобного требования заказчиком противоречит положениям Закона о контрактной системе и ГК РФ.

Аналогичная позиция изложена в решении Арбитражного суда города Москвы от 05.04.2018 по делу № А40-15713/2018, а также подтверждена Постановлениями Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2018 и Арбитражного суда Московского округа от 28.11.2018 по делу А40-15713/2018.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» нарушений части 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, выразившихся в неправомерном установлении в Документации требования к сроку выдачи выписки СРО.

Жалоба в данной части является обоснованной.

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

Приложение № 1 к Документации содержит проект контракта, заключаемого по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона (далее – Проект контракта).

В соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Однако, как было указано в Жалобе заказчик – МБУ «АУГХ» в Проекте контракта

указанное выше условие не включил.

Согласно пункту 1 статьи 8 НК РФ под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Согласно пункту 2 статьи 8 НК РФ под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 3 статьи 8 НК РФ под страховыми взносами понимаются обязательные платежи на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования.

В соответствии с пунктом 1 статьи 419 НК РФ плательщиками страховых взносов являются, в т.ч. лица, производящие выплаты и иные вознаграждения физическим лицам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 226 НК РФ российские организации, индивидуальные предприниматели, нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, а также обособленные подразделения иностранных организаций в Российской Федерации, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, указанные в пункте 2 настоящей статьи, обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 224 настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

Согласно пункту 2 статьи 226 НК РФ исчисление сумм и уплата налога в соответствии с настоящей статьей производятся в отношении всех доходов налогоплательщика, источником которых является налоговый агент, с зачетом ранее удержанных сумм налога (за исключением доходов, в отношении которых исчисление сумм налога производится в соответствии со статьей 214.7 настоящего Кодекса), а в случаях и порядке, предусмотренных статьей 227.1 настоящего Кодекса, также с учетом уменьшения на суммы фиксированных авансовых платежей, уплаченных налогоплательщиком.

На основании вышеизложенного, в случае заключения контракта с физическим лицом заказчик обязан уменьшить сумму оплаты по контракту на размер налога на доходы физических лиц (НДФЛ) и страховых взносов.

При этом следует отметить, что как было указано в Возражениях заказчика исполнителем по контракту, заключаемому по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона, как и участником данной закупки физическое лицо являться не может, т.к. работы, являющиеся объектом рассматриваемой закупки могут осуществляться юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, являющимися членами СРО. Членство физических лиц в СРО не предусмотрено ГрК РФ.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 161 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), местом реализации которых является территория Российской Федерации, налогоплательщиками - иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговая база определяется как сумма дохода от реализации этих товаров (работ, услуг) с учетом налога.

Налоговая база определяется отдельно при совершении каждой операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации с учетом настоящей главы.

Налоговая база, указанная в пункте 1 настоящей статьи, определяется налоговыми агентами.

При этом налоговыми агентами признаются организации и индивидуальные предприниматели, состоящие на учете в налоговых органах, приобретающие на территории Российской Федерации товары (работы, услуги) у указанных в пункте 1 настоящей статьи иностранных лиц, если иное не предусмотрено пунктами 3 и 9 статьи 174.2 настоящего Кодекса. Налоговые агенты обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога вне зависимости от того, исполняют ли они обязанности налогоплательщика, связанные с исчислением и уплатой налога, и иные обязанности, установленные настоящей главой.

Согласно пункту 3 статьи 161 НК РФ при предоставлении на территории Российской Федерации органами государственной власти и управления, органами местного самоуправления в аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества налоговая база определяется как сумма арендной платы с учетом налога. При этом налоговая база определяется налоговым агентом отдельно по каждому арендованному объекту имущества. В этом случае налоговыми агентами признаются арендаторы указанного имущества. Указанные лица обязаны исчислить, удержать из доходов, уплачиваемых арендодателю, и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога.

Согласно пункту 8 статьи 161 НК РФ при реализации на территории Российской Федерации налогоплательщиками (за исключением налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога) сырых шкур животных, а также лома и отходов черных и цветных металлов, алюминия вторичного и его сплавов налоговая база определяется исходя из стоимости реализуемых товаров, определяемой в соответствии со статьей 105.3 настоящего Кодекса, с учетом налога.

Налоговая база, указанная в абзаце первом настоящего пункта, определяется налоговыми агентами, если иное не установлено настоящим пунктом. Налоговыми

агентами признаются покупатели (получатели) товаров, указанных в абзаце первом настоящего пункта, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. Указанные налоговые агенты обязаны исчислить расчетным методом и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога вне зависимости от того, исполняют ли они обязанности налогоплательщика, связанные с исчислением и уплатой налога, и иные обязанности, установленные настоящей главой.

При реализации товаров, указанных в абзаце первом настоящего пункта, налогоплательщики - продавцы, освобожденные от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, и лица, не являющиеся налогоплательщиками, в договоре, первичном учетном документе делают соответствующую запись или проставляют отметку «Без налога (НДС)».

Таким образом, при исполнении контракта, заключенного с юридическим лицом заказчик выступает налоговым агентом (т.е. обязан уплатить налоги в бюджет, и, соответственно, уменьшить сумму, подлежащую оплате контрагенту) в следующих случаях:

- контракт заключен с иностранным лицом, не состоящим на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщика;
- контракт заключен с органом государственной власти и управления, органом местного самоуправления на аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества;
- контракт заключен на закупку сырых шкур животных, а также лома и отходов черных и цветных металлов, алюминия вторичного и его сплавов.

Т.е. из всего вышеизложенного следует что, если участником закупки являются иностранные лица, не состоящие на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков и имеющие постоянное представительство на территории РФ (филиал, представительство, отделение, бюро, контору, агентство, любое другое обособленное подразделение или иное место деятельности этой организации (отделение)), то при закупках любых товаров, работ, услуг заказчик является плательщиком налога на прибыль организаций и НДС (часть 1 статьи 161, часть 1 статьи 246, статьи 306 - 308).

При этом следует отметить, что согласно части 1 статьи 55.6 ГК РФ в члены саморегулируемой организации могут быть приняты юридическое лицо, в том числе иностранное юридическое лицо, и индивидуальный предприниматель при условии соответствия таких юридических лиц и индивидуальных предпринимателей требованиям, установленным саморегулируемой организацией к своим членам, и уплаты такими лицами в полном объеме взносов в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации, если иное не установлено настоящей статьей.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» нарушения пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившемся в не установлении в Документации условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального

предпринимателя, установленного пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Жалоба в данной части является обоснованной.

1. Как было указано выше, согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

При этом в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке должен установить следующее, одно из единых, требование к участникам закупки:

- отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

В Извещении и разделе 9 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлены требования, предъявляемые к участникам рассматриваемой закупки в соответствии с положениями статьи 31 Закона о контрактной системе.

Однако, требование к участникам по пункту 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе об отсутствии у участника рассматриваемой закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации заказчиком – МБУ «АУГХ» в Извещении и Документации не установлено.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержится нарушение части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, выразившиеся в не установлении заказчиком в извещении и документации о проведении рассматриваемой закупки требования к участникам, установленного пунктом 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

1. Как было указано выше, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона.

При этом, согласно пункту 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона № 504-ФЗ от 31.12.2017, вступившего в силу 01.07.2018) вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения (для юридического лица), почтовом адресе участника такого аукциона, фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального

исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В редакции, действовавшей до момента вступления в силу Федерального закона № 504-ФЗ от 31.12.2017, пункт 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе был изложен в следующей редакции: вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения, почтовом адресе (для юридического лица), фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В подпункте 1 пункта 10.3 раздела 10 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено требование о предоставлении участниками рассматриваемого электронного аукциона в составе вторых частей своих заявок на участие в нем информации о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения, почтовом адресе (для юридического лица), фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Т.е. данное требование к участникам рассматриваемого электронного аукциона установлено заказчиком в соответствии с утратившей силу на момент утверждения Документации и осуществления закупки редакцией Закона о контрактной системе и является неправомерным.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержится нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении заказчиком в извещении и документации о проведении рассматриваемой закупки ненадлежащих требований к содержанию второй части заявки участников закупки.

1. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика,

исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Статья 37 Закона о контрактной системе устанавливает антидемпинговые меры при проведении электронных аукционов.

Необходимо учитывать, что из положений статьи 37 Закона о контрактной системе следует, что действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе в зависимости от установленного заказчиком размера начальной (максимальной) цены контракта (более чем пятнадцать миллионов рублей или пятнадцать миллионов рублей и менее) предусмотрен отличающийся порядок предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения его исполнения в случае предложения таким участником закупки цены контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Так, в соответствии с частью 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).

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату

подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Размер, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, подлежащего заключению по итогам осуществления рассматриваемой закупки, требования к нему заказчиком – МБУ «АУГХ» установлены в разделе 14 Документации.

При этом раздел 15 Документации содержит условия и порядок применения антидемпинговых мер в соответствии с требованиями статьи 37 Закона о контрактной системе при осуществлении рассматриваемой закупки.

Так, заказчиком – МБУ «АУГХ» в пункте 15.1 раздела 15 «Антидемпинговые меры» Документации установлено следующее:

«Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 5 статьи 37 Федерального Закона № 44-ФЗ, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке».

Однако поскольку НМЦК вышеуказанной закупки составляет 71 708 956,69 рублей (более пятнадцати миллионов рублей), то в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе при снижении цены контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено только путем предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза обеспечения исполнения контракта.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержатся нарушения части 1 статьи 37, пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении в Документации требований к обеспечению исполнения контракта, а именно к порядку его предоставления в случае применения антидемпинговых мер.

Установленные в действиях заказчика нарушения Закона о контрактной системе указывают на наличие в действиях его должностного лица события административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При решении вопроса о необходимости выдачи предписания об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе Комиссия Новгородского УФАС России исходит из следующего.

На участие в рассматриваемом электронном аукционе было подано три заявки. По результатам рассмотрения первых частей заявок все три участника, подавшие заявки были допущены к участию в электронном аукционе. Однако двое из участников, допущенных к участию в аукционе, участие в нем не приняли. В том числе одной из причин принятия такого решения участником могло явиться необоснованное требование к сроку выдачи выписки из реестра членов СРО, копию которой участники должны представить в составе вторых частей своих заявок.

Данное требование нарушает законные права участников рассматриваемой закупки и может привести к неправомерному отклонению заявки победителя рассматриваемого аукциона при рассмотрении вторых частей заявок, что дает основание для выдачи предписания об устранении указанных нарушений.

Каких-либо иных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе при проведении внеплановой проверки действий муниципального заказчика – МБУ «АУГХ», уполномоченного органа - Комитета и его аукционной комиссии в ходе осуществления рассматриваемой закупки не установлено.

Руководствуясь статьей 31, 34, 37, 64, 66, 96 пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Стройресурс» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, 9А, П8) на действия заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, Советская набережная, д. 1) при осуществлении им и уполномоченным органом – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Старорусского муниципального района (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, Советская набережная, д. 1) закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 07.03.2019, обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» нарушения частей 5, 6 статьи 31, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 2, 8 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику – Муниципальному бюджетному учреждению «Административное управление городским хозяйством», уполномоченному органу – Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Старорусского муниципального района и его аукционной комиссии, оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы Жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством».

Председатель Комиссии И.А. Куриков

Члены Комиссии В.С. Деянова

М.Е. Фомин

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.