

РЕШЕНИЕ

«15» сентября 2016г.

Резолютивная часть решения оглашена «14» сентября 2016г. г.
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «15» сентября 2016г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

| | | |
|------------------------|------------------|--|
| Председателя комиссии: | Кухарской Н.Е. - | руководителя Кемеровского УФАС России; |
| Членов комиссии: | Лыжина Д.А. - | начальника отдела контроля в сфере закупок; |
| | Михалевой Е.Е.- | главного специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок; |

при участии

- <...>, <...> – представителей МБУ «Служба заказчика ЖКХ», по доверенности,

рассмотрев дело 621/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБУ «Служба заказчика ЖКХ» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0339300295116000029 на капитальный ремонт проезжей части автодороги, заездных карманов и тротуаров улицы 3-й микрорайон г. Белово, 1 этап, и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

08.09.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. №3638э от 08.09.2016г.) на действия заказчика – МБУ «Служба заказчика ЖКХ» при проведении электронного аукциона №0339300295116000029 на капитальный ремонт проезжей части автодороги, заездных карманов и тротуаров улицы 3-й

микрорайон г. Белово, 1 этап.

По мнению заявителя, документация об электронном аукционе противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, а именно:

- аукционная документация не содержит требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ;

- в пункте 9.3 проекта контракта предусмотрены антидемпинговые меры, не соответствующие начальной (максимальной) цене контракта;

- условие в пункте 2.3 проекта контракта об оплате выполненных работ исключительно после надлежащего оформления счет-фактур является незаконным, поскольку подрядчиком по данному контракту может выступать и организация, применяющая упрощенную систему налогообложения, при которой составлять счета-фактуры не требуется.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

24.08.2016г. в единой информационной системе заказчиком – МБУ «Служба заказчика ЖКХ» были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0339300295116000029 на капитальный ремонт проезжей части автодороги, заездных карманов и тротуаров улицы 3-й микрорайон г. Белово, 1 этап и аукционная документация.

На участие в рассматриваемом электронном аукционе подана 1 заявка.

08.09.2016г. аукционной комиссией была рассмотрена заявка единственного участника – ООО «СИБДОРСТРОЙ» и признана соответствующей требованиям аукционной документации. Электронный аукцион был признан несостоявшимся (Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 08.09.2016г.).

Согласно требованиям пункта 10 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: **участник закупки не является офшорной компанией.**

Согласно требованиям части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Заказчиком в нарушение требований части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ в аукционной документации не установлено требование к участникам закупки о том, что участник закупки не должен являться офшорной компанией.

Вместе с тем вышеуказанное нарушение не повлияло на результаты

рассматриваемого электронного аукциона, поскольку из документов, входящих в состав заявки единственного участника аукциона – ООО «СИБДОРСТРОЙ», а также размещенных на электронной площадке РТС-Тендер в отношении указанного участника, следует, что данная организация не является офшорной компанией.

В силу части 1 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ 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 ФЗ №44-ФЗ 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.

Начальная (максимальная) цена электронного аукциона №0339300295116000029 на капитальный ремонт проезжей части автодороги, заездных карманов и тротуаров улицы 3-й микрорайон г. Белово, 1 этап составляет 28 142 644 рублей, вследствие чего в рассматриваемом случае применяются положения [части 1 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ](#).

При этом в пункте 9.3 проекта контракта указано, что в соответствии с [ч.2 ст. 37](#) Федерального закона Российской Федерации №44-ФЗ от 05.04.2013г. если участник закупки предложил в ходе проведения электронного аукциона цену Контракта, которая на 25% и более ниже начальной (максимальной) цены Контракта, то Контракт заключается только после предоставления участником обеспечения исполнения Контракта в размере, превышающем в полтора раза обеспечения исполнения Контракта, указанный в документации о проведении электронного аукциона или информацию, подтверждающую добросовестность участника на дату подачи заявки в соответствии с [ч. 3 ст. 37](#) Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г.

Таким образом, в указанном пункте проекта контракта предусмотрены условия применения данного пункта – в соответствии с [частью 2](#) статьи 37 ФЗ №44-ФЗ, которые к рассматриваемой ситуации не относятся.

В соответствии с пунктом 11.4 проекта контракта во всем, что не предусмотрено настоящим Контрактом, Стороны руководствуются действующим законодательством Российской Федерации и нормативными правовыми актами.

Следует отметить, что в аукционной документации в пункте 22 информационной карты содержится условие, которое отвечает требованиям ч.1 ст. 37 ФЗ № 44-ФЗ, а именно: «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)».

На основании изложенного в случае наступления события, предусмотренного частью 1 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ, стороны будут руководствоваться данной правовой нормой.

Довод заявителя в указанной части следует признать необоснованным.

Согласно части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, 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 п. 2.3 проекта контракта установлено, что оплата выполненных Работ по Контракту производится заказчиком в безналичной форме за фактически выполненные Работы после приемки всего объема Работ путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, на основании надлежащим образом оформленных счета, счета-фактуры и подписанных заказчиком и подрядчиком акта о приемке выполненных Работ, справок о стоимости выполненных работ и затрат, в 2016 - 2017г., при поступлении из бюджета целевого финансирования.

Таким образом, аукционной документацией предусмотрены порядок и сроки оплаты товара, работы или услуги, вследствие чего нарушение заказчиком положений ФЗ № 44-ФЗ отсутствует.

В соответствии с Порядком санкционирования оплаты денежных обязательств получателей средств федерального бюджета и администраторов источников финансирования дефицита федерального бюджета, утвержденного Приказом Минфина РФ от 1 сентября 2008 г. N 87н, для оплаты денежных обязательств получатели средств федерального бюджета представляют в орган Федерального казначейства по месту их обслуживания соответствующие акты выполненных работ и счета-фактуры.

Согласно положениям постановления Правительства РФ от 26 декабря 2011 года № 1137 «О формах и правилах заполнения (ведения) документов, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость» счет-фактура без НДС

заполняется по тем же правилам, которые установлены для оформления обычных счетов-фактур, содержащих НДС.

На основании пункта 2 раздела 2 приложения № 1 к постановлению Правительства РФ от 26.12.2011 №1137 в графах основной таблицы, предназначенной для указания ставки налога и его суммы, рассчитанной по этой ставке, в счете-фактуре, составляемой без НДС, делается запись «без НДС».

В Определении от 29.03.2016 N 460-О Конституционный Суд РФ изложил свою позицию, согласно которой:

Лица, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, имеют возможность выбора наиболее оптимального способа организации экономической деятельности и налогового планирования: они вправе либо сформировать цену товаров (работ, услуг) без учета сумм налога на добавленную стоимость и, соответственно, без выделения этих сумм в выставляемых покупателю счетах-фактурах, что повышает ценовую конкурентоспособность соответствующих товаров (работ, услуг), либо выставить контрагенту по конкретным операциям по реализации товаров (работ, услуг) счета-фактуры с выделением суммы налога на добавленную стоимость при том, что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет (пункт 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации).

Этот документ действует непосредственно и обязателен для исполнения всеми органами власти Российской Федерации.

Нормативные правовые акты не содержат запретов на выставление счетов-фактур без начисления суммы НДС организациями, применяющими УСНО.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что положения п.2.3 проекта рассматриваемого контракта не противоречат действующему законодательству РФ в сфере закупок и не ограничивают права и законные интересы участников закупки, осуществляющих предпринимательскую деятельность с применением упрощенной системы налогообложения, вследствие чего довод заявителя в данной части следует признать необоснованным.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – МБУ «Служба заказчика ЖКХ» при проведении электронного аукциона №0339300295116000029 на капитальный ремонт проезжей части автодороги, заездных карманов и тротуаров улицы 3-й микрорайон г. Белово, 1 этап **частично обоснованной** (в части нарушения требований части 3 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ).

2. Признать заказчика – МБУ «Служба заказчика ЖКХ» нарушившим часть 3 статьи

64 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Поскольку допущенное нарушение не повлияло на результаты электронного аукциона, предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы дела №621/З-2016 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

Кухарская Н.Е.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Михалева Е.Е.