

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА –1776/2018 о нарушении

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

11 октября 2018 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 «Транс Логистик» (далее – Заявитель) на действия администрации МО Тбилисский район при проведении уполномоченным органом- МКУ «Управление муниципальными закупками МО Тбилисский район» электронного аукциона: «Строительство пристройки к зданию с обустройством ясельных групп ДОУ детский сад № 14 «Ласточка» в ст. Тбилисской пер. Бригадный 2Б. (Этап 1)» (извещение №0818300021918000160) 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 считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе: Заказчиком в п.11.13 «Проекта контракта» установлено право «..право приостановить оплату за последующее выполнение работ..», которое нарушает ст.34 Закона о контрактной системе. В п.8.7 «Проекта контракта» неправомерно установлено право «экспертиза результатов, предусмотренных контрактом,

может проводиться заказчиком своими силами» которое нарушает права Заказчика. Заказчиком неправомерно установлено в проекте контракта требование о предоставлении счет-фактуры по окончанию выполненных работ, противоречащие действующему законодательству.

На рассмотрение представителем Заказчика представлена документация электронного аукциона, извещение о проведении электронного аукциона, письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – МКУ «Управление муниципальными закупками МО Тбилисский район» проводился электронный аукцион: «Строительство пристройки к зданию с обустройством ясельных групп ДООУ детский сад № 14 «Ласточка» в ст. Тбилисской пер. Бригадный 2Б. (Этап 1)» (извещение №0818300021918000160). Заказчик - администрация МО Тбилисский район.

Начальная (максимальная) цена контракта – 52 935 800,00 руб.

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

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

Согласно 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.

В соответствии с ч.4, ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе).

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила № 1042).

Заявитель в жалобе указывает, что в Разделе 10 «Проект контракта» Заказчиком неправомерно установлено: «п.11.13 В случае просрочки оплаты штрафа, пени, Заказчик оставляет за собой право приостановить оплату за последующее выполнение работ и осуществить взыскание через Арбитражный суд Краснодарского края в соответствии с действующим законодательством РФ».

Однако, в п.11.12 «Проекта контракта» Заказчиком установлено: «Уплата штрафа, пени не освобождает Стороны от выполнения своих обязательств по Контракту, а также устранения допущенных нарушений».

Таким образом, условие об ответственности, установленное Заказчиком в «Проекте контракта» не соответствует ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе и постановлению Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042.

Таким образом, установленное Заказчиком требование противоречит действующему законодательству, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В Разделе 10 «Проект контракта» Заказчиком установлено:

- п.8.5 Оплата Работ осуществляется по безналичному расчету путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в контракте. Оплата производится Заказчиком в следующем порядке:

- по факту выполнения работ, установленного графиком выполнения работ, в течение не более чем пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке - Акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) и предоставления Подрядчиком счета и/или **счета-фактуры (при наличии)**.

В соответствии с ч.1 ст.101 Закона о контрактной системе Заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.748 Гражданского кодекса РФ Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

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.

Согласно приказа Минфина России от 17.11.2016 г. № 213н «О Порядке санкционирования оплаты денежных обязательств получателей средств федерального бюджета и администраторов источников финансирования дефицита федерального бюджета» для оплаты денежных обязательств получатели средств федерального бюджета предоставляют в орган Федерального казначейства по месту их обслуживания соответствующие документы, подтверждающие возникновение денежного обязательства: акт приемки-передачи и счет-фактура.

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

Таким образом, условия проекта контракта в части предоставления по окончании выполненных работ счет-фактуры не противоречат требованиям действующего законодательства. Заявитель не является индивидуальным предпринимателем, следовательно, требование п.3.5 контракта не нарушает его права.

Заявитель указывает, что требование, установленное Заказчиком в п.8.7 «Проекта контракта» нарушает права участников.

Согласно ч.3 ст.94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с

настоящим Федеральным законом.

В п.8.7 «Проекта контракта» Заказчиком установлено: «Для проверки предоставленных подрядчиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе №44-ФЗ».

Таким образом, требование, установленное Заказчиком в п.8.7 «Проекта контракта» дублирует ч.3 ст.94 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.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 «Транс Логистик» обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Заказчика – администрации МО Тбилисский район нарушение ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – администрации МО Тбилисский район выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0818300021918000160).
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 619

по делу № ЭА-1776/2018 о нарушении

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

11 октября 2018 года
Краснодар

г.

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

на основании своего решения от 11.10.2018г. по делу № ЭА-1776/2018, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транс Логистик» на действия администрации МО Тбилисский район при проведении уполномоченным органом - МКУ «Управление муниципальными закупками МО Тбилисский район» электронного аукциона: «Строительство пристройки к зданию с обустройством ясельных групп ДОУ детский сад № 14 «Ласточка» в ст. Тбилисской пер. Бригадный 2Б. (Этап 1)» (извещение №0818300021918000160) 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 – МКУ «Управление муниципальными закупками МО Тбилисский район» устранить нарушения ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе: при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона исключить п.11.13 с учетом решения от 11.10.2018г. по делу № ЭА-1776/2018. 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 размещения в ЕИС.
3. В срок до 31.10.2018 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.