

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/106-2016

30.08.2016г.

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 заказчика Х., без участия представителей заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Реконструкция детского сада, расположенного по адресу: ул.Ленина 62 в пос.Палатка, Магаданской области, для приведения его в соответствие с действующими требованиями нормативных документов, предъявляемыми к данному виду объектов» (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 нарушения заказчиком при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе, а именно:

- неполное описание обязанностей Подрядчика;
- внесение изменений в аукционную документацию с нарушением требований действующего законодательства;
- установление условий основания одностороннего отказа от исполнения контракта;
- установление неправомерных условий оплаты по контракту.

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. 29.07.2016г. Заказчиком – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Хасынского городского округа было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Реконструкция детского сада, расположенного по адресу:

ул.Ленина 62 в пос.Палатка, Магаданской области, для приведения его в соответствие с действующими требованиями нормативных документов, предъявляемыми к данному виду объектов» (реестровый номер <...> ). Начальная (максимальная) цена контракта 186 562 740,00 рублей.

В извещение 08.08.2016 внесено изменение, в связи с чем, дата и время окончания подачи заявок определена – 24.08.2016г. 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 25.08.2016г.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №1-ЭА9-2016 от 25.08.2016г., на участие в рассматриваемом аукционе было подано 3 заявки, 2 из которых были допущены до участия в торгах и признаны участниками электронного аукциона, 1 заявка признана не соответствующей требованиям аукционной документации.

**2.** В соответствии 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.

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

Как следует из представленных документов, проект муниципального контракта приложен к аукционной документации. Права и обязанности сторон подробно изложены в разделе 4 указанного контракта. При этом ответственность сторон и основания ее наступления определены в разделе 9 контракта, и не может быть применена произвольно.

Таким образом, довод заявителя является необоснованным, в действиях Заказчика нарушений законодательства о контрактной системе не установлено.

**3.** В соответствии с ч.6 ст.65 Закона о контрактной системе, заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Как следует из представленных материалов, 08.08.2016 заказчиком были внесены изменения в аукционную документацию. При этом в качестве документа, подтверждающего внесение указанных изменений, в единой информационной системе размещена аукционная документация в новой редакции.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок внесения изменений в аукционную документацию, установленный действующим законодательством, довод заявителя является необоснованным.

**4.** В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 вышеуказанной статьи заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно п. 20.1 проекта государственного контракта расторжение Контракта допускается, в том числе в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В соответствии с п. 12.2 проекта муниципального контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в следующих случаях:

- В случае просрочки выполнения Работ более чем на 30 дней.
- В иных случаях, предусмотренных действующим законодательством

В действующем законодательстве о контрактной системе отсутствуют положения, указывающие на обязательное включение в муниципальный контракт конкретных случаев одностороннего отказа от исполнения договора.

В рассматриваемом проекте муниципального контракта содержатся положения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта. Установлены основания для расторжения государственного контракта по указанному основанию.

Таким образом, довод заявителя является необоснованным, в действиях Заказчика нарушений законодательства о контрактной системе не установлено.

**5.** Согласно ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе 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 соответствии с п. 3.2.2 проекта муниципального контракта,

*«3.2.2. Расчет за выполненные работы производится ежемесячно в пределах выделенных лимитов финансирования:*

- 2016 год – \_\_\_\_\_ рублей;

- 2017 год – \_\_\_\_\_ рублей;

- 2018 год – \_\_\_\_\_ рублей

на основании подписанных Заказчиком:

а) Акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) (в 4-х экземплярах) с предоставлением комплекта исполнительной и технической документации (далее - Исполнительная документация);

б) справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) (в 4-х экземплярах);

в) счета, счет-фактуры (в 2-х экземплярах)»

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, притом что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет (пункт 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации).

Действующее законодательство не содержит запретов на выставление счетов-фактур без начисления суммы НДС организациями, применяющими УСНО.

Кроме того, при подготовке проекта муниципального контракта, Заказчик не может знать, какую систему налогообложения будет применять будущий победитель электронного аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что положения п.3.2.2 проекта муниципального контракта не ограничивают права и законные интересы участников закупки, осуществляющих предпринимательскую деятельность с применением упрощенной системы налогообложения.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

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

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Реконструкция детского сада, расположенного по адресу: ул.Ленина 62 в пос.Палатка, Магаданской области, для приведения его в соответствие с действующими требованиями нормативных документов, предъявляемыми к данному виду объектов» (реестровый номер <...> ) необоснованной.

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