

Федеральное казенное учреждение
«Управление автомобильной магистрали
Москва-Волгоград Федерального дорожного
агентства»

392000, г. Тамбов, ул. Б. Федорова, д.9

Тел/факс: (4752) 72-33-50/(4752) 72-95-98

Адрес электронной почты: uprdor@msk-vlg.ru

ООО «Профит плюс»

Юридический адрес:

354068, г. Сочи, пер. Виноградный, 2А, оф. 201

Фактический адрес:

354068, г. Сочи, ул. Навагинская, 9 Д, оф. 420

Тел.: 89667700375

e-mail: fas@profitp.su

АО "Электронные торговые системы"

123112, г. Москва, ул. Тестовская,
д. 10

info@support.etp-ets.ru

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-55/17 о нарушении законодательства

о контрактной системе

Резолютивная часть решения оглашена «03» марта 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено «09» марта 2017 года.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) в составе:

председатель – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

члены комиссии:

заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Иванов В.В.,

ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Великанова Е.Г.,

в присутствии представителей:

Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва-Волгоград Федерального дорожного агентства» – <...>, <...>,

в отсутствие представителей ООО «Профит плюс», уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы надлежаще,

рассмотрев жалобу ООО «Профит плюс» (далее – Заявитель) на действия Заказчика - Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва-Волгоград Федерального дорожного агентства» при проведении электронного аукциона на ремонт водопропускных труб на км 445+666, км 449+388, км 450+433, км 461+093, км 461+865, км 462+275, км 466+065, км 471+305, км 477+442, км 480+300 автомобильной дороги Р-22 "Каспий" автомобильная дорога М-4 "Дон" - Тамбов - Волгоград - Астрахань (извещение № 0364100001817000007),

УСТАНОВИЛА:

10.02.2017 года опубликовано на сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещение №0364100001817000007 о проведении электронного аукциона на ремонт водопропускных труб на км 445+666, км 449+388, км 450+433, км 461+093, км 461+865, км 462+275, км 466+065, км 471+305, км 477+442, км 480+300 автомобильной дороги Р-22 "Каспий" автомобильная дорога М-4 "Дон" - Тамбов - Волгоград - Астрахань (далее – Аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта - 77 660 050,00 руб.

Заказчик - Федеральное казенное учреждение «Управление автомобильной магистрали Москва-Волгоград Федерального дорожного агентства».

Дата и время окончания подачи заявок – 27.02.2017 в 07:00 часов.

ООО «Профит плюс», считая документацию об аукционе не соответствующей требованиям законодательства о контрактной системе, обратилось с жалобой в антимонопольный орган (вх. от 22.02.2017 №981).

Первое заседание по рассмотрению жалоб состоялось 02.03.2017, после перерыва заседание продолжилось 03.03.2017.

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев жалобу, возражения на нее и материалы электронного аукциона, а также проведя внеплановую проверку по рассматриваемой закупке, приходит к следующим выводам.

1. Заявитель ООО «Профит плюс» в своей жалобе указывает, что Заказчик неправоммерно установил в проекте контракта условие о том, что стоимость работ включает НДС, поскольку победителем аукциона может быть признана организация, применяющая упрощенную систему налогообложения и не являющаяся плательщиком НДС.

Комиссия Тамбовского УФАС России признает рассматриваемый довод Заявителя необоснованным в силу следующего.

Пунктом 3.1 проекта государственного контракта, в том числе, установлено:

«Общая стоимость работ по настоящему Контракту составляет _____ () рублей, в том числе НДС 18% - _____ () рублей. (лимиты бюджетных обязательств определяются в соответствии с Федеральным законом от 19 декабря 2016 г. № 415-ФЗ «О федеральном бюджете на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов»»).

Согласно [части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 10 статьи 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения (ст. 709 Гражданского кодекса).

По общему правилу, содержащемуся в ст. 711 Гражданского кодекса, заказчик обязан уплатить подрядчику цену, обусловленную договором.

В соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 146 Налогового кодекса Российской Федерации

(далее - Налоговый кодекс) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации признается объектом налогообложения.

При реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщик дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг) обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг) соответствующую сумму НДС (п. 1 ст. 168 Налогового кодекса).

Сумма налога, предъявляемая налогоплательщиком покупателю товаров (работ, услуг), исчисляется по каждому виду этих товаров (работ, услуг) как соответствующая налоговой ставке процентная доля цен (тарифов) (п. 2 ст. 168 Налогового кодекса).

При этом согласно п. 2 ст. 346.11 Налогового кодекса организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со ст. 174.1 Налогового кодекса.

Пунктом 3 ст. 169 Налогового кодекса предусмотрено, что составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики налога на добавленную стоимость, реализующие товары (работы, услуги) на территории Российской Федерации. В связи с этим организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) оформлять счета-фактуры не должны.

Положениями Закона о контрактной системе установлено, что государственный (муниципальный) контракт заключается и исполняется по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт вне зависимости от применяемой системы налогообложения.

При организации закупок устанавливается начальная (максимальная) цена. При этом заказчик устанавливает требование к порядку формирования цены государственного (муниципального) контракта (цены лота): с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Учитывая правовую позицию Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенную в постановлении от 21.02.2012 N ВАС-1045/12, сумма НДС обязательна к уплате в соответствующий бюджет Российской Федерации в независимости от применяемой системы налогообложения.

Как следует из пояснений Заказчика, сумма налога на добавленную стоимость в размере 18% была учтена при расчете начальной (максимальной) цены контракта - 77 660 050,00 рублей.

Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушения в обжалуемых действиях Заказчика.

При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой

поставляемых товаров (работ, услуг).

Помимо начальной (максимальной) цены контракта, заказчик устанавливает требование к формированию цены контракта, а именно указывает, что в составе заявки участник закупки должен установить цену с учетом или без учета налогов и других обязательных платежей.

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 Закона о контрактной системе (часть 2 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 10 статьи 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной победителем.

Таким образом, с учетом положений Закона о контрактной системе контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупок вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Кроме того, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что расчет начальной (максимальной) цены контракта с учетом НДС не ограничивает право участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, принять участие в закупке.

2. Заявитель ООО «Профит плюс» в своей жалобе указывает, что в нарушение пункта 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует обязательное условие о сроке приемки выполненных работ.

Комиссия Тамбовского УФАС России не соглашается с доводом Заявителя, так как в проекте контракта установлены условия приемки выполненных работ и их сроки.

Согласно части 13 статьи 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.

Статья 9 проекта государственного контракта подробно регламентирует действия сторон по контракту в части сдачи и приемки скрытых и выполненных работ, в том числе, содержит условия о сроках.

Таким образом, рассматриваемый довод жалобы Комиссия Тамбовского УФАС России отклоняет как необоснованный и не соответствующий фактическим обстоятельствам.

3. Заказчиком в Требованиях к материалам установлены излишние требования к

химическому составу по позициям 1 «Битум нефтяной строительный марки БН 90/10 по ГОСТ 6617-76», 2 «Битум БНД 90/130 по ГОСТ 22245-90 или битум БНД 100/130 по ГОСТ 33133-2014», 3 «Битум БНД 60/90 по ГОСТ 22245-90 или битум БНД 70/100 по ГОСТ 33133-2014», 4 «Битум нефтяной изоляционный по ГОСТ 9812-74», 5 «Мастика бутилкаучуковая строительная», 6 «Мастика клеящая морозостойкая битумно-масляная», 7 «Мастика битумная кровельная горячая», 8 «Эмульсия битумно-дорожная ЭБК-1 по ГОСТ Р 52128-2003», 9 «Керосин технический марки КТ1», 10 «Смола эпоксидная марки ЭД-20 по ГОСТ 10587-84», 11 «Ксилол нефтяной марки А по ГОСТ 9410-78», 12 «Эмаль ПФ-133 по ГОСТ 926-82», 13 «Грунтовка В-КФ-093», 14 «Грунтовка ГФ-021 красно-коричневая ГОСТ 25129-82», что ограничивает доступ к участию в закупке, как указал заявитель жалобы ООО «Профит плюс».

Комиссия Тамбовского УФАС России считает данный довод заявителя необоснованным в силу следующего.

Частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

- 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;
- 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция 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.

Подробная инструкция содержится в пункте 8.3 документации аукциона.

Исходя из Технического задания и инструкции по заполнению заявки, участник аукциона вправе предоставлять диапазонные значения, соответствующие ГОСТу, техническому заданию по многим показателям. Препятствия для подачи заявки не установлены, поскольку возможность участника закупки указать диапазонные значения многих показателей описываемых в заявке товаров позволяет не иметь их в наличии.

Заявителем не представлено доказательств того, что действия Заказчика по установлению требований к товару являются для него или некоторых участников закупки непреодолимыми либо создают преимущества другим участникам.

Из содержания [части 1 статьи 105](#) Закона о контрактной системе следует, что право обжалования действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки предоставлено участникам закупки, осуществляющим общественный контроль общественным объединениям, объединениям юридических лиц только в том случае, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с [частью 9 статьи 105](#) Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Закона о контрактной системе Заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенных доводов жалобы, в том числе, в части невозможности подготовки заявки на участие в аукционе без наличия у участника закупки применяемых материалов и ограничения количества участников закупки, а также документов и сведений, свидетельствующих о нарушении Заказчиком норм Закона о контрактной системе при установлении требований к товарам, используемым при выполнении работ.

Ссылка Заявителя ООО «Профит плюс» на письмо ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке" к данному случаю не относится, так как не выявлено, что отсутствие у участников закупки описываемых товаров (материалов) не позволяет указать какие-либо их характеристики.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 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», Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профит плюс» необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закона о контрактной системе настоящее решение в течение трех месяцев со дня его принятия может быть обжаловано в арбитражный суд Тамбовской области по адресу: 392000, г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Н.Н. Колодина

Члены комиссии

В.В. Иванов

Е.Г. Великанова

Исп.: Е.Г. Великанова тел: 8 (4752) 72-73-44