

РЕШЕНИЕ

«29» апреля 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена «28» апреля 2016г.

Решение изготовлено в полном объеме «29» апреля 2016г.

г. Кемерово

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

Председателя комиссии:	Ланцман Л.И. -	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Коломиец А.А. -	специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <...> – представителя ФГКУ Комбинат «Малахит» росрезерва, по доверенности;

- <...> – представителя ФГКУ Комбинат «Малахит» росрезерва, по доверенности;

рассмотрев дело № 285/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – ФГКУ Комбинат «Малахит» Росрезерва законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0339100005016000063 «Выполнение работ по капитальному ремонту заглубленного склада инвентаря и оборудования (убежища ГО), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 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, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14

УСТАНОВИЛА:

21.04.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «ОптималИнвест» (вх. № 1559э от 21.04.2016г.) на действия заказчика ФГКУ Комбинат «Малахит» Росрезерва,

нарушающей, по мнению заявителя, требования 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) при проведении электронного аукциона №0339100005016000063 «Выполнение работ по капитальному ремонту заглубленного склада инвентаря и оборудования (убежища ГО».

По мнению заявителя - ООО «ОптимаИнвест», аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок, **а именно:**

В пункт 2.1 и пункт 2.2 проекта контракта установлено:

«2.1. Цена настоящего контракта составляет _____ (_____) рублей, в том числе НДС.

Цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев, предусмотренных законодательством и настоящим Контрактом».

«2.2. Цена контракта сформирована с учетом налогов, вознаграждения Подрядчика, стоимости материалов Подрядчика, транспортных расходов, эксплуатации технических средств и механизмов, инвентаря, гарантийных обязательств, пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей. Работы выполняются полным изъятием Подрядчика. Работы могут выполняться только собственными силами Подрядчика». Положения ФЗ №44-ФЗ не содержат запретов и ограничений на участие в закупочных процедурах участников, применяющих упрощенную систему налогообложения. Таким образом, Заказчик нарушил требования части 6 статьи 31 Закона №44-ФЗ, поскольку наличие данного требования ограничивает круг участников лицами, которые используют упрощенную систему налогообложения.

2) Заказчиком в аукционной документации (в п. 3.3. информационной карты) установлено требование к участникам закупки:

**Участник должен иметь действующую лицензию УФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну: Согласно статье 17 Федерального закона «О государственной тайне» от 21.08.1993 № 5485-1:*

«... до передачи сведений, составляющих гостайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан – соответствующего допуска».

Комбинат является режимным объектом – объект, на котором ведутся работы с использованием сведений, составляющих гостайну, и для функционирования

которого установлены специальные меры безопасности (Указ Президента РФ от 30.11.1995 № 1203 (ред. от 30.09.2009))

Кроме того, аукционной документации, Заказчик требует предоставить в составе второй части заявок Лицензию УФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Данное требование, по мнению заявителя, является неправомерным.

Заявитель указывает на то что, включение Заказчиком требования о наличии допуска к государственной тайне противоречит действующему законодательству и влечет за собой ограничение конкуренции.

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

14.04.2016г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – ФГКУ Комбинат «Малахит» Росрезерва были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0339100005016000063 «Выполнение работ по капитальному ремонту заглубленного склада инвентаря и оборудования (убежища ГО» и аукционная документация.

В соответствии с частью 1 [статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ](#) 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 [ФЗ № 44-ФЗ](#) извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При этом, согласно части 2 [статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ](#) 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 указанной статьей и [ФЗ 95 Закона № 44-ФЗ](#).

Вместе с тем, сведения о применяемой участниками системе налогообложения не включены в перечень документов и сведений, которые участники закупки должны представлять в составе заявки на участие в закупке.

[ФЗ № 44-ФЗ](#) не определен порядок действий заказчика в случае, если победитель конкурентной процедуры использует упрощенную систему налогообложения.

Заказчиком при обосновании начальной (максимальной) цены контракта (Локальный сметный расчет) в стоимость контракта заложен НДС (18%), следовательно, указанное положение правомерно и обоснованно было включено в проект контракта. Размер НДС, в проекте контракта не указан.

Таким образом, контракт всегда заключается по цене, предложенной победителем закупки. Сумма, предусмотренная контрактом за поставленные товары, выполненный объем работ или услуг, должна быть оплачена победителю закупки в установленном контрактом размере. Цена заключенного контракта может быть изменена только в случаях, определенных в [статье 95 ФЗ № 44-ФЗ](#).

В соответствии с письмами Минэкономразвития РФ от 05.08.2011 № Д28-206, от 10.11.2009 № Д22-1255, Министерства Финансов РФ письмо от 26.01.2012 № 03-07-11/21 «Невключение НДС при формировании цены контракта будет противоречить требованиям НК РФ», «Если победитель аукциона находится на УСНО заполнение графы НДС не предусмотрено и не меняет условий контракта».

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что в случае признания победителя аукциона организации, находящейся на упрощенной системе налогообложения, в пункте 2.1 контракта в графе «в том числе НДС» не будет противоречить действующему законодательству проставление прочерка, указание в графах значение о размере НДС в виде цифры «0» или исключение из проекта контракта слов: «в том числе НДС», что не изменит условия контракта. Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применения системы налогообложения победителем. Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает противоречий с требованиями части 1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Указом президента РФ от 30 ноября 1995г. N1203 "Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне" (далее Указ №1203) установлен перечень сведений, отнесенных к государственной тайне и государственные органы, наделенные полномочиями по распоряжению сведениями, отнесенными к гостайне. Так по п. 22 указанного Перечня указано, что к сведениям, составляющим гостайну относятся сведения о **дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов, не подпадающие под обязательства Российской Федерации по международным договорам**. Государственным органом, наделенным полномочиями по распоряжению указанными сведениями, является Минэкономразвития России.

В соответствии Указом 1203 под режимными объектами понимаются - объекты, на которых ведутся работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и для функционирования которых установлены специальные меры безопасности.

Пунктом 1.8. Устава Заказчика определено, что Заказчик является режимным объектом и подлежит защите и охране от противоправных посягательств силами ведомственной охраны.

В силу требований ст. 31 ФЗ №44-ФЗ Заказчик обязан установить требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о правомерности установления требования о наличии действующей лицензии УФСБ России на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, вследствие чего довод заявителя является необоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОптимаИнвест» на действия заказчика - ФГКУ Комбинат «Малахит» Росрезерва при проведении электронного аукциона №0339100005016000063 «Выполнение работ по капитальному ремонту заглубленного склада инвентаря и оборудования (убежища ГО» необоснованной.
2. Производство по делу №3/285 2016г. прекратить.

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

Председатель комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

А.А. Коломиец