

## РЕШЕНИЕ

«30» сентября 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена «28» сентября 2016г.

Решение изготовлено в полном объеме «30» сентября 2016г.

г. Кемерово

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

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	врио руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Сивороновой Т.В. -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

рассмотрев дело № 650/3-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «СЭЗ Кемеровского муниципального района» законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 № 44-ФЗ 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:**

22.09.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – МКУ «СЭЗ Кемеровского муниципального района» при проведении электронного аукциона № 0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь».

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», условие в пункте 3.1. 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.

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», Заказчик не указал в Извещении о проведении Аукциона информацию об установлении запрета на исполнение обязательств по контракт лицами, связанными с гражданами Турецкой Республики в исполнение Постановления Правительства РФ от 29.12.2015 г. № 1457.

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в пункте 14.1 Проекта контракта указано, что настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до полного выполнения Сторонами принятых на себя обязательств». Заявитель полагает, что прямое цитирование положений норма последнего предложения [части 3 ст. 96](#) ФЗ № 44-ФЗ о том, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее, не исключает квалификацию действий заказчика как нарушения, поскольку проект контракта должен содержать конкретный минимальный срок действия банковской гарантии, например один месяц.

Отсутствие конечного срока окончания действия контракта не дает возможности участнику закупки определиться с точным сроком действия банковской гарантии, которая необходима участнику закупки в подтверждение исполнения обязательств по контракту и должна содержать в себе условие об окончании срока ее действия, превышающего не менее чем на один месяц срок действия контракта.

В процессе проведения внеплановой проверки и рассмотрения доводов жалобы Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В Единой информационной системе на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком - МКУ «СЕЗ Кемеровского муниципального района» 03.08.2016 г. были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь» и аукционная документация.

Проведение электронного аукциона № 0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь» на этапе до рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» отменено.

Согласно пункту 3.1 проекта контракта: «Оплата за фактически выполненные Подрядчиком объемы работ производится по безналичному расчету, путем перечисления денежных средств на счет Подрядчика поэтапно с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ (графика производства работ) согласно следующему графику оплаты выполненных по контракту работ:

1 этап оплаты за выполненные работы первого этапа в размере 6045000 (шесть миллионов сорок пять тысяч) рублей в течение 400 рабочих дней после подписания актов о приемке выполненных работ, справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-2, КС-3), без замечаний с предоставлением счета-фактуры и

гарантийного паспорта, а также исполнительной документации;

Окончательный расчет за выполненные работы второго этапа - в течение 400 рабочих дней после подписания актов о приемке выполненных работ, справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-2, КС-3), без замечаний с предоставлением счета-фактуры и гарантийного паспорта, а также исполнительной документации».

Согласно требованиям 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.

Из указанных условий контракта усматривается, что заказчиком в соблюдение требований части 13 статьи 34 ФЗ и части 5 статьи 110.2 № 44-ФЗ в проекте контракта предусматривается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работ или услуг и этапах таковой оплаты.

По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России, условия о сроках оплаты и о сроках и порядке осуществления заказчиком приемки выполненной работы (ее результатов) установлены заказчиком без нарушения требований части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

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).

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.3.1 проекта государственного контракта не ограничивают права и законные интересы участников закупки, осуществляющих предпринимательскую деятельность с применением упрощенной системы налогообложения.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» в указанной части.

Согласно требованиям пункта 7 части 5 статьи 63 **Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"** установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона, указываются условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

С 01.01.2016 на территории Российской Федерации запрещено выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики в соответствии с пунктом 5 Перечня, утвержденного постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемым гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено», принятого во исполнение подпункта «б» пункта 1 Указа Президента РФ от 28.11.2015 № 583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики».

Разделом извещения о проведении аукциона «Условия, запрета и ограничения»

предусматривается: «В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015г. № 1457».

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности жалобы в указанной части.

Комиссией Кемеровского УФАС России изучены формулировки пункта 3.1 проекта муниципального контракта.

Согласно пункту 14.1 проекта контракта: предусматривается, что настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до полного выполнения Сторонами принятых на себя обязательств.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Заказчиком в пункте 14.1 проекта контракта установлен срок действия данного контракта следующим образом: «14.1. Настоящий договор вступает в силу с момента подписания и действует до исполнения сторонами обязательств по настоящему договору».

Пунктом 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Поскольку заказчиком не установлен конкретный срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным установить срок ее действия.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

В указанной части выявленного нарушения Комиссией Кемеровского УФАС России принято решение не выдавать предписание, поскольку закупка по данному аукциону в электронной форме отменена.

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 «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - МКУ «СФЗ

Кемеровского муниципального района» при проведении электронного аукциона №0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь» частично обоснованной (в части доводов о нарушении требований пункта 8 части 1 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»).

2. Признать заказчика - МКУ «СЕЗ Кемеровского муниципального района» нарушившим требования пункта 8 части 1 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. Предписание об устранении нарушения требований законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку электронный аукцион №0339300049216000165 на право заключения контракта «Строительство сетей газоснабжения в с. Мазурово Кемеровского района – 1-ая очередь» отменен.

4. Передать материалы дела 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:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Т.В. Сиворонова