

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Заказчику (организатору торгов) –

СНКО «Региональный фонд капитального
ремонта многоквартирных домов,
расположенных на территории

Новгородской области»

и его закупочной комиссии

ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 81,

Великий Новгород, 173008

Оператору электронной площадки –

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский переулок,

д. 12, строение 9,

г. Москва, 119435

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

Подателю жалобы –

ИП Зайцеву Андрею Геннадьевичу

ул. Прусская, д. 6, кв. 29,

Исх.№3321/03 от 03.08.18

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы
о нарушении порядка организации и проведения обязательных в
соответствии
с законодательством Российской Федерации торгов

31 июля 2018 года

Великий Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Рогозкина М.В. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

Азадова Б.М. - член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

- организатора торгов (заказчика) – Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области» – <.....> (доверенность № 18 от 14.03.2018), <.....> (доверенность № б/н от 18.07.2018);

- представителя подателя жалобы – Индивидуального предпринимателя Зайцева Андрея Геннадьевича – <.....> (доверенности б/н от 20.07.2018);

- оператор электронной площадки – Закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения жалобы, представителей на рассмотрение жалобы не направил, ходатайств о переносе времени и места рассмотрения жалобы не заявлял,

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя Зайцева Андрея

Геннадьевича (173007, Великий Новгород, ул. Прусская, д. 6, кв. 29; далее – ИП Зайцев А.Г.) на действия заказчика (организатора торгов) – Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области» (173008, Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 81; далее – СНКО «Региональный фонд») при проведении торгов в форме открытого аукциона в электронной форме для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах в Новгородской области лот № 68/2018, извещение № 205050000011800016 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 25.06.2018,

УСТАНОВИЛА:

13.07.2018 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ИП Зайцева А.Г. на действия организатора торгов (заказчика) – СНКО «Региональный фонд» при проведении торгов в форме открытого аукциона в электронной форме для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах в Новгородской области лот № 68/2018, извещение № 205050000011800016 о проведении которого было размещено на официальном сайте 25.06.2018 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

Суть доводов Жалобы и дополнений к ней (вх. № 4613 от 27.07.2018 Новгородского УФАС России) сводится к следующему.

1. По мнению подателя Жалобы, заказчиком - СНКО «Региональный фонд» в пункте 5.1 проекта договора в составе цены договора неправомерно указано требование об уплате НДС 18%, поскольку ИП Зайцев А.Г. не является плательщиком данного налога и находится на упрощенной системе налогообложения. Также в пункте 5.5 проекта договора установлено требование не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента подписания сторонами акта всех выполненных работ за фактически выполненные объемы работ (в том числе акта о приемке выполненных работ по форме КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, акта приемки законченного строительством объекта по форме КС-11, составленных в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации) по объекту, в соответствии с графиком выполнения работ, подрядчик предоставляет заказчику счет-

фактуру. Заказчик в течение 90 дней после получения счета-фактуры обязуется оплатить подрядчику стоимость выполненной работы путем перечисления денежных средств на расчетный счет, открытый в соответствии с подпунктом б) пункта 6.2 Договора. В случае нарушения подрядчиком настоящего договора оплата производится не раньше оплаты подрядчиком сумм неустоек/штрафов, предъявленных подрядчику.

В свою очередь, в соответствии с пунктом 1 статьи 169 Налогового Кодекса Российской Федерации счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия к вычету НДС, предъявленного покупателю продавцом, что также не может применяться к ИП Зайцеву А.Г., ввиду применения им упрощенной системы налогообложения.

2. В соответствии с подпунктом «б» пункта 6.2 проекта договора для перечисления авансового платежа подрядчик в течение 5-и календарных дней с даты заключения договора обязан открыть счет с возможностью контроля целевого расходования денежных средств путем акцепта платежных поручений со стороны заказчика в том же банке, в котором открыт счет заказчика, и имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации. Подрядчик обязан предоставить заказчику документы, подтверждающие открытие такого счета, а также реквизиты данного счета. Подрядчик обязан предоставить заказчику документы, подтверждающие открытие такого счета, а также реквизиты данного счета.

Податель Жалобы считает, что открытие дополнительного счета в том же банке, в котором открыт счет заказчика, приведет к лишним затратам на его открытие и обслуживание. Также в случае, если подрядчик не нуждается в предоставлении авансового платежа и не имеет или не открыл счет в банке в котором открыт счет заказчика, заказчик не произведет расчет за выполненные по договору работы.

3. В соответствии с пунктами 10.10, 10.11 проекта договора обязанность подрядчика по оплате сумм неустоек/штрафов, возмещения ущерба, предусмотренных настоящим договором и действующим законодательством, считается исполненной в момент зачисления денежных средств в полном объеме на расчетный счет заказчика. В случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязанностей по ведению, а также утерю или порчу (отсутствие страниц, нарушение читабельности и пр.), нарушения обязательства предоставления письменного отчета, медиа - отчета (фото- или видео-отчета), журнала производства работ и/или журнала авторского надзор и/или журнала входного контроля, и/или иных документов, не предоставления уведомления об окончании производства работ (нарушении сроков предоставления уведомления об окончании производства работ), извещения об освидетельствовании скрытых работ (нарушении сроков извещения, уведомления об освидетельствовании скрытых работ), а также нарушение иных обязанностей, установленных подпунктами 2.4.1-2.4.31., а также подпунктом 3.2.1. договора, подрядчик обязан уплатить штраф в

размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей за каждое зафиксированное нарушение.

При этом в силу пункта 5.5 Проекта договора в случае нарушения подрядчиком настоящего договора оплата производится не раньше оплаты подрядчиком сумм неустоек/штрафов, предъявленных подрядчику.

Податель Жалобы считает неправомерным требования заказчика о полной оплате штрафов до момента зачисления денежных средств на расчетный счет подрядчика за выполненную работу и установлении фиксированной суммы штрафа за нарушения подрядчиком своих обязанностей.

Также по мнению подателя Жалобы установленный размер неустойки должен быть установлен не в виде фиксированной суммы, а в виде процента от цены договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных договором и фактически исполненных подрядчиком.

На заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель ИП Зайцева А.Г. поддержал доводы, изложенные в Жалобе и в дополнениях на Жалобу, в полном объеме.

Организатор торгов (заказчик) – СНКО «Региональный фонд» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях на нее (вх. № 4453 от 23.07.2018, вх. № 4650 от 30.07.2018 Новгородского УФАС России), а также в соответствии с устными пояснениями его представителей, данных на рассмотрении Жалобы.

Суть устных и письменных возражений на Жалобу сводится к следующему.

1. В соответствии с пунктом 102 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме, утверждённого постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение), подать заявку на участие в электронных аукционах может только лицо, прошедшее аккредитацию на электронной площадке. Таким образом, любой участник электронного аукциона, прошедший аккредитацию на электронной площадке, в том числе, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в электронных аукционах.

В соответствии с пунктом 185 Положения заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора об оказании услуг, который составляется путем включения цены договора об оказании услуг, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора об оказании услуг, прилагаемый к

документации об электронном аукционе.

Таким образом, с учетом норм Положения договор заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя электронного аукциона вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя. Сумма, предусмотренная договором за выполненный объем работ, должна быть выплачена победителю электронного аукциона в установленном договорном размере.

Если в проекте контракта указана стоимость с НДС, то эти условия являются окончательными и не подлежат изменению вне зависимости от налогового режима, применяемого победителем. Все участники электронного аукциона, при подаче предложения о цене договора, предлагают цену договора в порядке, установленном заказчиком.

Если заказчик определил, что цена договора включает в себя НДС, предлагаемая участником цена договора также должна быть предложена с учетом вышеуказанного налога, даже если он не является плательщиком НДС.

Договор с победителем аукциона заключается по предложенной участником цене. Следовательно, если заказчик определил цену договора, включая НДС, в заключенном с победителем договоре цена указывается с учетом НДС.

Положением не предусмотрена возможность снижения цены договора без изменения стоимости и объемов работ (услуг).

Таким образом, исключить НДС из состава цены по обоюдному согласию сторон из договора невозможно.

В соответствии с пунктом 5.5 проекта договора за подрядчиком закреплена обязанность не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента подписания сторонами акта всех выполненных работ за фактически выполненные объемы работ (в том числе акта о приемке выполненных работ по форме КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, акта приемки законченного строительством объекта по форме КС-11, составленных в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации) по объекту, в соответствии с графиком выполнения работ, подрядчик предоставляет заказчику счет-фактуру. Заказчик в течение 90 дней после получения счета-фактуры обязуется оплатить подрядчику стоимость выполненной работы путем перечисления денежных средств на расчетный счет, открытый в соответствии с подпунктом б) пункта 6.2 Договора. В случае нарушения подрядчиком настоящего договора оплата производится не раньше оплаты подрядчиком сумм неустоек/штрафов, предъявленных подрядчику.

Данная обязанность закреплена в договоре в целях проверки на соответствии заложенных в сметную документацию и использованных

подрядчиком материалов. Заказчику необходимо сверять счета-фактуры и фактически использованный материал.

2. В соответствии с подпунктом «б» пункта 6.2 проекта договора для перечисления авансового платежа подрядчик в течение 5-и календарных дней с даты заключения договора обязан открыть счет с возможностью контроля целевого расходования денежных средств путем акцепта платежных поручений со стороны заказчика в том же банке, в котором открыт счет заказчика, и имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации.

Подрядчик обязан предоставить заказчику документы, подтверждающие открытие такого счета, а также реквизиты данного счета.

3. Согласно пункту 10.10 проекта договора, за подрядчиком закреплена обязанность по оплате сумм неустоек/штрафов, возмещение ущерба, предусмотренных проектом договора и действующим законодательством, которая считается исполненной в момент зачисления денежных средств в полном объеме на расчетный счет заказчика. В случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязанностей, договором предусмотрены штрафные санкции в фиксированном размере.

Статья 332 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) регламентирует понятие «законные штрафные санкции (неустойка)», согласно данной статье, кредитор вправе потребовать возмещение неустойки даже в том случае, если она не предусмотрена действующим соглашением между сторонами. Более того, кредитор самостоятельно определяет сумму неустойки и подтверждает ее составленным актом.

Таким образом, заказчик считает, что соблюдение вышеперечисленных положений, составляющих договор на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, необходимо, поскольку способствует усилению контроля качества выполненных работ по проведению капитального ремонта в многоквартирных домах.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В соответствии с пунктом 16.5 статьи 12 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) региональный оператор - специализированная некоммерческая организация, которая осуществляет деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 167 ЖК РФ органы государственной власти субъекта Российской Федерации принимают нормативные правовые акты, которые направлены на обеспечение своевременного проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах,

расположенных на территории субъекта Российской Федерации, и которыми создается региональный оператор, решается вопрос о формировании его имущества, утверждаются учредительные документы регионального оператора, устанавливается порядок деятельности регионального оператора, порядок назначения на конкурсной основе руководителя регионального оператора.

В соответствии с частью 2 статьи 178 ЖК РФ региональный оператор создается субъектом Российской Федерации, и им может быть создано несколько региональных операторов, каждый из которых осуществляет деятельность на части территории такого субъекта Российской Федерации.

С целью исполнения вышеуказанных положений ЖК РФ, Постановлением Правительства Новгородской области от 17.10.2013 № 263 «О создании специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области» (далее – Постановление № 263) на территории Новгородской области был создан региональный оператор - СНКО «Региональный фонд».

Согласно части 5 статьи 182 ЖК РФ привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном [частью 3](#) настоящей статьи, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Положение о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме утверждено Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615.

Согласно пункту 1 Положения настоящее Положение определяет порядок привлечения специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, (далее - региональный оператор), подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - подрядные организации), в целях повышения эффективности, результативности привлечения подрядных организаций, обеспечения гласности и прозрачности привлечения подрядных организаций, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в процессе привлечения подрядных организаций путем проведения предварительного

отбора подрядных организаций, формирования реестра квалифицированных подрядных организаций и проведения закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Согласно абзацу 13 пункта 2 Положения «электронный аукцион» - аукцион в электронной форме на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, являющийся конкурентным способом определения подрядной организации, проводимый в электронной форме, при котором победителем признается участник закупки, включенный в реестр квалифицированных подрядных организаций и предложивший наименьшую цену договора.

В течение июня-июля 2018 года заказчиком – СНКО «Региональный фонд» проводились торги в форме открытого аукциона в электронной форме для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах в Новгородской области лот № 68/2018, извещение № 205050000011800016 о проведении которого было размещено на официальном сайте 25.06.2018 (начальная (максимальная) цена контракта – 773 305,09 рублей).

Документация об аукционе утверждена приказом СНКО «Региональный фонд» (далее – Документация).

В соответствии с пунктом 165 Положения при признании электронного аукциона несостоявшимся в случае признания только одного участника, подавшего заявку на участие в электронном аукционе, участником электронного аукциона (далее - единственный участник, допущенный к электронному аукциону), заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе обязан передать такому участнику проект договора о проведении капитального ремонта, составленный путем включения начальной (максимальной) цены договора в проект договора о проведении капитального ремонта, прилагаемого к документации об электронном аукционе. Договор о проведении капитального ремонта заключается с единственным участником, допущенным к электронному аукциону, в соответствии с требованиями, установленными [разделом IV](#) настоящего Положения.

Согласно пункту 196 Положения договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и настоящим Положением.

Согласно части 1 статьи 18 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) специальные налоговые режимы могут предусматривать особый порядок определения элементов налогообложения, а также освобождение от обязанности по уплате отдельных налогов и сборов, предусмотренных статьями 13 - 15 настоящего Кодекса.

Из пункта 2 части 2 статьи 18 НК РФ к специальным налоговым режимам относится [упрощенная система налогообложения](#).

В соответствии с подпунктом 1 части 1 статьи 146 НК РФ объектом налогообложения по НДС признаются реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

Согласно части 1 статьи 168 НК РФ налогоплательщик при реализации товаров (работ, услуг), дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

В соответствии с частью 2 статьи 346.11 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 [статьями 161 и 174.1](#) настоящего Кодекса.

Согласно части 5 статьи 346.11 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не освобождаются от обязанностей налоговых агентов по налогу на добавленную стоимость, предусмотренных Кодексом.

В иных случаях организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, исчислять налог на добавленную стоимость не должны.

Таким образом, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, реализуют товары (работы, услуги) без учета налога на добавленную стоимость.

Следовательно, корректировка заказчиком цены договора предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупки, а также при заключении договора с таким участником закупки не допускается, за исключением случая, если проект договора не содержит положения о том, что если победитель аукциона или иной участник аукциона, с которым заключается договор, применяет упрощенную систему налогообложения (УСН) или иную другую систему налогообложения, то цена договора уменьшается на сумму НДС.

Между тем, материалами дела установлено, что проект договора по данному аукциону вышеуказанного положения не содержит.

Пунктом 5.1 Проекта договора (Приложение № 4 к Документации) установлено следующее: «Договорная стоимость всех работ (далее Цена Договора), определенных Договором составляет _____ руб. (____), в том числе НДС 18% - _____ руб. (____)».

Таким образом, с учетом положений проекта договора и налогового законодательства Российской Федерации, договор по данной закупке заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя, уменьшения цены контракта на сумму НДС не производится.

Применение участником аукциона (подрядчиком) упрощенной системы налогообложения, не исключает обязанности заказчика по оплате стоимости договора на условиях предусмотренных документацией об электронном аукционе.

Аналогичной позиции придерживаются уполномоченные в сфере финансов и закупок федеральные органы исполнительной власти (Письма Минфина России от 02.11.2017 № 03-07-11/72354, Минэкономразвития России от 07.10.2015 № Д28и-2906) и суды (определения Верховного Суда от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142 по делу № А14-14925/2015, от 01.10.2015 № 303-ЭС15-11466 по делу № А37-662/2014, от 26.06.2015 № 306-КГ15-7929 по делу № А65-16826/2014, от 16.03.2015 № 304-ЭС15-3471 по делу № А75-4212/2013).

При этом, поскольку в проекте договора, размещенном заказчиком в составе Документации, указано, что стоимость работ включает в себя НДС, договор должен быть заключен на соответствующих условиях.

Аналогичная позиция приведена в Определении Верховного Суда РФ от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142 по делу № А14-14925/2015.

Кроме того, требование пункта 5.5 Проекта договора об оформлении подрядчиком счета-фактуры в качестве обязательного документа, подтверждающего наличие оснований для оплаты заказчиком выполненных работ, является правомерным и не противоречит положениям действующего налогового законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 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. Счет-фактура может быть составлен и выставлен на бумажном носителе и (или) в электронной форме. Счета-фактуры составляются в электронной форме по взаимному согласию сторон сделки и при наличии у указанных сторон совместимых технических средств и возможностей для приема и обработки этих счетов-фактур в соответствии с установленными [форматами](#) и [порядком](#).

В соответствии с пунктом 5 статьи 173 НК РФ сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

н, ищл
необво
меси

;

2. налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению.

Таким образом, само по себе применение подрядчиком упрощенной системы налогообложения не является безусловным основанием для исключения суммы НДС из цены контракта без уменьшения при этом самой цены контракта, поскольку в силу пункта 5 статьи 173 НК РФ такое лицо не лишено возможности выставить заказчику счет-фактуру с выделением суммы налога с последующей уплатой ее в бюджет.

Аналогичная позиция приведена в Постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.01.2018 по делу № А44-6269/2017.

Таким образом, соответствующий довод Жалобы в ходе ее рассмотрения не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 196 Положения договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и настоящим Положением.

Согласно пункту 231 Положения в договоре о проведении капитального ремонта предусматривается ответственность подрядчика и заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта.

Согласно пункту 232 Положения договор о проведении капитального ремонта должен предусматривать условие, в соответствии с которым в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательства, предусмотренного договором о проведении капитального ремонта, заказчик вправе

потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором о проведении капитального ремонта, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором о проведении капитального ремонта срока исполнения обязательства, включая срок исполнения его этапа. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается договором о проведении капитального ремонта в размере не менее одной сто тридцатой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от стоимости этапа услуг и (или) работ, сроки по которому нарушены. Подрядчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Согласно пункту 10.2 Проекта договора в случае просрочки подрядчиком обязательства, предусмотренного договором, графиком выполнения работ (Приложение № 3), графиком выполнения работ по объектам (Приложение № 3.1). Подрядчик обязуется выплатить неустойку заказчику. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательств, предусмотренных договором, графиком выполнения работ (Приложение № 3), графиком выполнения работ по объектам (Приложение № 3.1), начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Размер неустойки устанавливается в размере 0,1 % от стоимости работ, сроки по которой нарушены. Подрядчик освобождается от уплаты неустойки, в случаях, указанных в пункте 232 Положения о привлечении подрядных организаций.

В соответствии с пунктами 10.10, 10.11 Проекта договора обязанность подрядчика по оплате сумм неустоек/штрафов, возмещения ущерба, предусмотренных настоящим договором и действующим законодательством, считается исполненной в момент зачисления денежных средств в полном объеме на расчетный счет заказчика. В случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязанностей по ведению, а также утерю или порчу (отсутствие страниц, нарушение читабельности и пр.), нарушения обязательства предоставления письменного отчета, медиа - отчета (фото- или видео-отчета), журнала производства работ и/или журнала авторского надзор и/или журнала входного контроля, и/или иных документов, не предоставления уведомления об окончании производства работ (нарушении сроков предоставления уведомления об окончании производства работ), извещения об освидетельствовании скрытых работ (нарушении сроков извещения, уведомления об освидетельствовании скрытых работ), а также нарушение иных обязанностей, установленных подпунктами 2.4.1-2.4.31., а также подпунктом 3.2.1. договора, подрядчик обязан уплатить штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей за каждое зафиксированное нарушение.

При этом в силу пункта 5.5 Проекта договора в случае нарушения

подрядчиком настоящего договора оплата производится не раньше оплаты подрядчиком сумм неустоек/штрафов, предъявленных подрядчику.

Вышеуказанные положения Проекта договора не противоречат нормам Положения и ГК РФ

При этом в соответствии с пунктом 1 статьи 333 ГК РФ если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.

Таким образом, разрешение спора между подрядчиком и заказчиком в части условий уплаты и размера штрафов за нарушения подрядчиком своих обязанностей осуществляется в судебном порядке с учетом положений гражданского законодательства Российской Федерации.

В данной части Жалоба также необоснована.

3. Согласно пункту 6.1 Проекта договора авансовый платеж предоставляется в размере 30 % (тридцать) процентов от стоимости выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома (объекта) на закупку материалов и оборудования, необходимых для проведения соответствующих работ по капитальному ремонту.

В соответствии с пунктом 6.2 Проекта договора авансовый платеж предоставляется по заявлению подрядчика и в случае исполнения следующих условий:

а) подрядчик на момент предоставления аванса приступил к выполнению работ согласно графику выполнения работ, что подтверждается копией журнала производства работ, заверенной в установленном порядке представителем заказчика.

б) для перечисления авансового платежа подрядчик в течение 5-календарных дней с даты заключения договора обязан открыть счет с возможностью контроля целевого расходования денежных средств путем акцепта платежных поручений со стороны заказчика в том же банке в котором открыт счет заказчика, и имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации.

Подрядчик обязан предоставить заказчику документы, подтверждающие открытие счета, а также реквизиты данного счета.

В соответствии с пунктом 6.3 Проекта договора в случае несоблюдения указанных критериев аванс не предоставляется.

Таким образом, вопреки доводам Жалобы в Проекте договора отсутствует требование к подрядчику об обязательном открытии счета в том же банке, в котором открыт счет заказчика. В случае отсутствия выраженного волеизъявления подрядчика на получение авансового платежа по договору, указанный счет открывать не требуется.

Вместе с тем, Комиссия Новгородского УФАС отмечает следующее.

Согласно подпункту «в» пункта 135 Положения документация об электронном аукционе, помимо сведений, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, содержит форму, сроки и порядок оплаты услуг и (или) работ.

В соответствии с пунктом 5.5. Проекта договора не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента подписания сторонами акта всех выполненных работ за фактически выполненные объемы работ (в том числе акта о приемке выполненных работ по форме КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, акта приемки законченного строительством объекта по форме КС-11, составленных в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации) по объекту, в соответствии с графиком выполнения работ, подрядчик предоставляет заказчику счет-фактуру. Заказчик в течение 90 дней после получения счета-фактуры обязуется оплатить подрядчику стоимость выполненной работы путем перечисления денежных средств на расчетный счет, открытый в соответствии с подпунктом б) пункта 6.2 Договора. В случае нарушения подрядчиком настоящего договора оплата производится не раньше оплаты подрядчиком сумм неустоек/штрафов, предъявленных подрядчику.

Однако, как указано выше, данный счет открывается подрядчиком только в случае его согласия с предоставлением авансового платежа и условиями заказчика о предоставлении аванса. При этом Проект договора не предусматривает порядок и сроки оплаты заказчиком выполненных работ в случае не предоставления подрядчику аванса в соответствии с пунктом 6.3 Проекта договора и, соответственно, неоткрытия подрядчиком банковского счета, предусмотренного подпунктом «б» пункта 6.2 Проекта договора.

Таким образом, в действия заказчика – СНКО «Региональный фонд» содержится нарушение подпункта «в» пункта 135 Положения, выразившееся в не установлении в Проекте договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме порядка и срока оплаты заказчиком выполненных работ в случае не предоставления подрядчику авансового платежа и открытия соответствующего банковского счета для перечисления такого платежа.

Жалоба в данной части является обоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа

рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Новгородского УФАС России отмечает следующее.

1. Согласно подпункту «б» пункта 135 Положения документация об электронном аукционе, помимо сведений, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, содержит график оказания услуг и (или) выполнения работ, включая стоимость этапов выполнения работ (услуг), в соответствии с проектной и (или) сметной документацией.

Предметом аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, лот № 68/2018, позиция 1: г. Великий Новгород, ул. Мира 23 корп. 2.

Однако, в Графике выполнения работ (Приложение № 4 к Документации) указан иной предмет аукциона: выполнение работ по капитальному ремонту теплоснабжения многоквартирных домов в Новгородской области.

Таким образом, в действиях заказчика - СНКО «Региональный фонд» содержится нарушение подпункта «б» пункта 135 Положения, выразившееся в наличии противоречия между отдельными положениями Документации относительно действительного предмета торгов.

2. Согласно подпунктам «е» и «з» пункта 135 Положения документация об электронном аукционе, помимо сведений, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, содержит обоснование и расчет начальной (максимальной) цены договора и место, условия и сроки (периоды) оказания услуг и (или) выполнения работ;

Как было указано выше, предметом аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, лот № 68/2018, позиция 1: г. Великий Новгород, ул. Мира 23 корп. 2 с начальной (максимальной) цены договора – 773 305 рубля 09 копеек.

Однако, в пункте 3.3. Раздела 3 Технического задания на капитальный ремонт крыши многоквартирного дома (Приложение № 3 к Документации) указано иное место выполнения работ: Новгородская обл., р.п. Хвойная, ул. Вокзальная д.18, и иная начальная (максимальная) цена договора – 402 946

рублей 22 копейки.

При этом Техническое задание также является и Приложением № 3 к Проекту договора, то есть подписывается заказчиком и подрядчиком по итогам закупки и определяет условия выполнения работ.

Таким образом, в действиях заказчика - СНКО «Региональный фонд» содержится нарушения подпунктов «е» и «з» пункта 135 Положения, выразившееся в наличии противоречия между отдельными положениями Документации относительно действительного места выполнения работ и начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Установленные в действиях заказчика нарушения носят существенный характер, не позволяют заключить договор по итогам электронного аукциона с указанием надлежащего предмета, цены договора, порядка и срока оплаты работ вводят в заблуждение участников закупки относительно действительных, потребностей заказчика в выполнении работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по конкретному адресу с определенными видами работ и начальной (максимальной) ценой договора, создают угрозу неоплаты заказчиком выполненных работ в случае отказа подрядчика от получения аванса, что негативно отразилось на результатах рассматриваемой закупки (подана только одна заявка, торги признаны несостоявшимися).

Указанные обстоятельства дают основания для выдачи предписания об устранении допущенных нарушений путем аннулирования вышеуказанной закупки.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Зайцева Андрея Геннадьевича (173007, Великий Новгород, ул. Прусская, д. 6, кв. 29) на действия заказчика (организатора торгов) – Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской

области» (173008, Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 81; далее – СНКО «Региональный фонд») при проведении торгов в форме открытого аукциона в электронной форме для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах в Новгородской области лот № 68/2018, извещение № 205050000011800016 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 25.06.2018, частично обоснованной в части довода о не установлении в Проекте договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме порядка и срока оплаты заказчиком выполненных работ в случае не предоставления подрядчику авансового платежа и открытия соответствующего банковского счета для перечисления такого платежа.

2. Признать в действиях организатора торгов (заказчика) - Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области» нарушения подпунктов «б», «в», «е» и «з» пункта 135 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615.

3. Выдать заказчику (организатору торгов) – Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области», его аукционной комиссии, оператору электронной площадки – Закрытому Акционерному Обществу «Сбербанк-АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем аннулирования торгов.

4. Передать материалы рассматриваемой жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении организатора торгов (заказчика) - Специализированной некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Новгородской области» (его должностных лиц).

Члены Комиссии
Рогозкина

М.В.

Б.М. Азадова

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.