ООО «Стикс»

«……»

Администрация Выгоничского района

«……..»

МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района»

«……»

АО «ЕЭТП»

«…….»

Решение по делу № 032/06/64-1407/2019

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«24» октября 2019 года г. Брянск

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

Заместителя председателя комиссии: «……»

Членов Комиссии: «……»

в присутствие:

«……» – представителя МБУК «Централизованная библиотечная системы Выгоничского района», действующего на основании доверенности от 07.10.2019 года;

«……» – представителя МБУК «Централизованная библиотечная системы Выгоничского района», действующего на основании доверенности от 24.10.2019 года;

«……» – слушателя;

«……» – слушателя;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы представителя ООО «Стикс»;

рассмотрев поступившую жалобу заявителя ООО «Стикс» на действия заказчика МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона: капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а за № 0127300006819000023 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), Административным регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установила следующее:

14.10.2019 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении аукциона в электронной форме на: капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а за № 0127300006819000023, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 13 446 460,00 рублей.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127300006819000023 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «Стикс» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района», сформировавшего документацию об электронном аукционе за № 0127300006819000023 с нарушением требований Закона о контрактной системе, а именно, по мнению заявителя:

- заказчиком в п.4.2 проекта контракта определено, что заказчик производит оплату фактически выполненных работ в течение 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документов, в том числе счет-фактуры, однако, установление в проекте контракта обязательства предоставлять счет-фактуру для оплаты за выполненные подрядчиком работы является ограничением прав участника закупки, не являющего плательщиком НДС;

- в проекте контракта на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а неправомерно установлен п. 7 Постановления Правительства от 30.08.2017 года № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), о внесении изменений в постановление правительства российской федерации от 15 мая 2017 г. n 570 и признании утратившим силу постановления правительства российской федерации от 25 ноября 2013 г. n 1063» (далее- Постановление Правительства № 1042).

Изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Довод заявителя о том, что требование заказчика о предоставлении по итогам выполнения работ счета-фактуры влечет за собой ограничение количества участников закупки, использующих упрощенную форму налогообложения, не нашел подтверждения Комиссией Брянского УФАС России ввиду следующего.

Согласно п. 1 ст. 169 Налогового Кодекса Российской Федерации 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.

При этом, согласно п. 3.1 ст. 169 Налогового Кодекса Российской Федерации налогоплательщики, в том числе освобожденные от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, лица, не являющиеся налогоплательщиками, в случае выставления и (или) получения ими счетов-фактур при осуществлении предпринимательской деятельности в интересах другого лица на основе договоров комиссии, агентских договоров, предусматривающих реализацию и (или) приобретение товаров (работ, услуг), имущественных прав от имени комиссионера (агента), или на основе договоров транспортной экспедиции, а также при выполнении функций застройщика обязаны вести журнал учета полученных и выставленных счетов-фактур в отношении указанной деятельности.

Кроме того, ч. 5 ст. 173 Налогового Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

1) лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;

2) налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению. При этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете-фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг).

На основании вышеизложенного, прямого запрета на оформление счета-фактуры лицам, применяющим упрощенную систему налогообложения и лицам, не являющимся налогоплательщиками законодательством Российской Федерации не установлено. Кроме того, Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 года № 17-П разъясняет, что одним из проявлений диспозитивности в регулировании налоговых правоотношений выступает право лиц, не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, или налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с его исчислением и уплатой, вступить в правоотношения по уплате данного налога, что в силу ч. 5 ст. 173 Налогового

Кодекса Российской Федерации возлагает на таких лиц обязанность выставлять покупателю счет-фактуру с выделением в нем суммы налога и, соответственно, исчислять сумму данного налога, подлежащую уплате в бюджет. Выставленный покупателю счет-фактура, впоследствии, служит основанием для принятия указанных в счете-фактуре сумм налога к вычету.

Кроме того, положениями ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе определена лишь обязанность заказчика о включении в проект контракта условий о порядке оплаты выполненных работ, однако положениями вышеназванной нормы Закона о контрактной системе не установлен определенный перечь документов, необходимых для реализации данной обязанности, и как следствие порядок оплаты выполненных работ определяется заказчиком самостоятельно.

Так же, заказчик в проекте контракта в сноске №1 указал, что «в случае, если подрядчик не является плательщиком НДС, и при условии предоставления соответствующего подтверждения, указывается: «НДС не облагается», со ссылкой на соответствующее основание, предусмотренное Налоговым кодексом Российской Федерации». Таким образом, заказчик не нарушил права участников закупки, не являющихся плательщиками НДС.

2. Заказчиком МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушено требование п. 3,7,8 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), о внесении изменений в постановление правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. n 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление Правительства № 1042), согласно которым за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил): 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей; 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно); 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно); 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно); 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно); 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно); 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно); 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно); 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена

контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей. За ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.В случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Федерального закона контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом, поскольку заказчиком вышеперечисленные условия установлены заказчиком в проекте контракта необоснованно.

Согласно ч. 5 ст. 30 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Пунктом 3 Постановления Правительства № 1042 установлены размеры штрафов за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением случаев, предусмотренных п. 4-8 настоящих Правил, а именно за исключением случаев, если закупка должна осуществляться в соответствии с п. 1. ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе, то есть при проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Согласно извещению о проведении аукциона в электронной форме на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д.7а за № 0127300006819000023 к участию в данной закупке допускаются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Следовательно, данные виды штрафов не должны были устанавливаться в рамках закупки на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной

библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д.7а за № 0127300006819000023.

Пунктом 7 Постановления Правительства №1042 установлен размер штрафа за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, однако данная закупка за № 0127300006819000023 осуществляется на *капитальный ремонт* здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д.7а. Следовательно, данный вид штрафа не должен устанавливаться в рамках проводимой закупки.

Пунктом 8 Постановления Правительства №1042 установлен размер штрафа в случае, если в соответствии с ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Согласно извещению о проведении аукциона в электронной форме от 14.10.2019 года к участию в данной закупке допускаются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации. Привлечение субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в рамках данной закупки не предусмотрено. Следовательно, данный вид штрафа не должен устанавливаться в рамках закупки на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д.7а за № 0127300006819000023.

Выявленные в действиях заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе свидетельствуют о признаках административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Заказчиком МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми документация о закупке при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должна содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, за исключением случая, если подготовка проектной документации в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в документацию о закупке в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части, поскольку заказчиком в единой

информационной системе в сфере закупок размещена проектно-сметная документация на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а не в полном объеме.

Предметом осуществляемой закупки является капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а.

В соответствии с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлена обязанность лица, выполняющего работы по строительству осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Состав проектной документации определен постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 N 87 "О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию», согласно которому проектная документация состоит из текстовой части, содержащей сведения в отношении объекта капитального строительства, описание принятых технических и иных решений, пояснения, ссылки на нормативные и (или) технические документы, используемые при подготовке проектной документации и результаты расчетов, обосновывающие принятые решения, графической части, отображающей принятые технические и иные решения и выполняется в виде чертежей, схем, планов и других документов в графической форме.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы

В ходе рассмотрения жалобы было установлено, что в состав проектной документации на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная

библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п. Выгоничи, пер. Первомайский, д. 7а входит раздел 6: «Проект организации строительства», однако данный раздел не размещен заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок.

Таким образом, только документация о закупке при осуществлении закупки работ по капитальному ремонту, содержащая проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 части 1 Закона о контрактной системе.

Выявленные в действиях заказчика МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» нарушения требований Закона о контрактной системе свидетельствуют о признаках административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 3 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу ООО «Стикс» на действия заказчика МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на капитальный ремонт здания Выгоничской межпоселенческой районной библиотеки, структурного подразделения МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» по адресу: Брянская область, Выгоничский район, п.Выгоничи, пер. Первомайский, д.7а за № 0127300006819000023 частично обоснованной, в части неправомерного установления в проекте контракта размера штрафов.

2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» нарушения положений п.8 ч.1 ст. 33, Закона о контрактной системе, п.3,7,8 Постановления Правительства № 1042.

3. Поскольку предписание заказчику МБУК «Централизованная библиотечная система Выгоничского района» об устранении нарушений п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, п. 3,7,8 Постановления Правительства № 1042 выдано в рамках рассмотрения жалобы ООО «КС-Строй», то по итогам рассмотрения данной жалобы предписание не выдавать.

4. Направить копию предписания, выданного по итогам рассмотрения жалобы участника закупки ООО «КС-Строй», в адрес ООО «Стикс».

4.Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии «…….»

Члены комиссии «……..»