Дело № 301мз-19

029/06/64-729/2019

Заказчик :

Управление строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства администрация муниципального образования «Няндомский муниципальный район»

164200, Архангельская область,

г. Няндома, ул. 60 лет Октября, д. 13

E-mail: upravsagkh@yandex.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая площадка»

117312, г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:

ООО "Стикс"

19605, Санкт-Петербург, Благодатная улица, д.51 лит.А, пом №12н оф.9

E-mail: sticks-build@bk.ru

РЕШЕНИЕ

06 ноября 2019 года г. Архангельск

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

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю.	Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В.	Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Чирова Л.А.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728

«Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Осиповой Т.В. (доверенность от 05.11.2019 №3261), Ведерникова А.Г. (доверенность от 05.11.2019 №3259);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

29 октября 2019 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "Стикс" (далее – Заявитель) на действия заказчика – Управления строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства администрация муниципального образования «Няндомский муниципальный район» (далее – Заказчик), при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улиц, площадей, внутрихозяйственных дорог и объектов регулирования дорожного движения МО «Няндомское» (извещение № 0124300031519000024).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 05.11.2019 № 3251.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

21.10.2019 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет http://zakupki.gov.ru (далее - сайт ЕИС) размещено извещение № 0124300031519000024 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улиц, площадей, внутрихозяйственных дорог и объектов регулирования дорожного движения МО «Няндомское» (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 42 504 000,00 рублей.

Оператор электронной площадки – АО «Единая электронная торговая площадка».

22.10.2019 внесены изменения в извещение и в документацию об аукционе.

Заявитель в своей жалобе указал на то, что в проекте контракта отсутствует

информация о штрафах, предусмотренных пунктом 5 Правил определения размера штрафа, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. №1042.

Согласно частям 5, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» размер штрафа, подлежащего взысканию за ненадлежащее выполнение заказчиком или подрядчиком своих обязательств, устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу части 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов

В соответствии со статьей 34 ФЗ «О контрактной системе» постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 года № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

Согласно пункта 5 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным *с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта*, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом.

Пунктом 7.7 проекта муниципально контракта (Приложение №2 документации об аукционе) установлено, что штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Исполнителем обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами в размере _____.

Следовательно, проект контракта содержит отсылочные нормы, определяющие порядок начисления штрафа, а именно отсылку на положения Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 года № 1042.

Вместе с тем, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что электронный аукцион на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улиц, площадей, внутрихозяйственных дорог и объектов регулирования дорожного движения МО «Няндомское» проводится на понижение начальной максимально цены контракта и указания информации о штрафах, предусмотренных пунктом 5 Правил (по контрактам заключенным с победителем закупки, предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта) не требуется.

Таким образом, довод является необоснованным.

Заявитель в своей жалобе считает, что установление в проекте контракта обязательства представлять счет-фактуру для оплаты за выполненные подрядчиком работы, является ограничением прав участника закупки. Исполнить такое условие просто невозможно, если участник закупки не является плательщиком НДС.

В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 настоящего Федерального закона, 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, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона требований к их предоставлению. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа;

Пунктом 3.1 проекта муниципального контракта установлено, что цена контракта составляет _____ ( ) рублей, в том числе НДС или без НДС (если НДС не облагается).

Пунктом 4.1.12 проекта муниципального контракта определено, что оплата выполненных Исполнителем работ производится ежемесячно без авансового платежа за фактические выполненные работы на основании подтверждающих документов (акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справка о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) **счетов-фактур**), подписанных заказчиком, включая устранение дефектов, выявленных при приемке работ, в течение 20 календарных дней с даты подписания акта о приемке выполненных работ.

Вместе с тем, частью 1 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации урегулировано, что 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.

Из норм Налогового кодекса Российской Федерации следует, что счет-фактура

выставляется исключительно в рамках отношений, возникающих по поводу уплаты налога на добавленную стоимость.

Частью 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации 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 статьей 174.1 Налоговым кодексом Российской Федерации.

В связи с чем, организация, не являющаяся плательщиком налога на добавленную стоимость, не может выставлять такой документ как счет-фактура.

ФЗ «О контрактной системе» не возлагает на налогоплательщиков, применяющих упрощенную систему налогообложения, обязанности по выставлению счетов-фактур с НДС и по уплате данного налога, так как данный вопрос регулируется исключительно Налоговым кодексом РФ.

Следовательно, условия контракта не могут возлагать на налогоплательщиков, применяющих упрощенную систему налогообложения, обязанности по выставлению счетов-фактур с НДС и по уплате данного налога.

Таким образом, Заказчик установил ненадлежащий порядок оплаты работ, чем нарушил пункт 1 части 13 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данное нарушение не повлияло на результаты проведения закупки, в связи с чем, Комиссия Архангельского УФАС России решила предписание не выдавать по допущенному нарушению пункта 1 части 13 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что Заявитель заявку на участие в электронном аукционе не подавал.

Вместе с тем, при проведении внеплановой проверки на основании пункта 1 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки выявлено следуюшие нарушения законодательства РФ о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе» в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику

не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Комиссией Архангельского УФАС России установлено, что Заказчиком 29.10.2019 09:23 (МСК) размещено разъяснение положений документации об аукционе, следующего содержания:

«Управление строительства, архитектуры и ЖКХ администрации муниципального образования «Няндомский муниципальный район» на Ваш запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе «Выполнение работ по содержанию улиц, площадей, внутрихозяйственных дорог и объектов регулирования дорожного движения МО «Няндомское» № 0124300031519000024, сообщает, при заполнении участником закупки заявки на участие в аукционе в электронной форме необходимо учитывать:

- числовые значения, отмеченные знаком «*» и описанные заказчиком диапазоном, допускается указывать в заявке диапазоном (такие значения будут конкретными);

- числовые значения, отмеченные знаком «*» и описанные заказчиком с использованием слов (сочетаний слов) «не более», «более», «не менее», «менее», «не ниже», «ниже», «не выше», «выше», «до», «от», «не свыше», «свыше», «не превышать», «превышать» и их производных однокоренных слов, допускается указывать с использованием соответствующих слов (сочетаниями слов) «не более», «более», «не менее», «менее», «не ниже», «ниже», «не выше», «выше», «до», «от», «не свыше», «свыше», «не превышает», «превышает» (в данном случае такие значения будут конкретными)».

Данный ответ Заказчика на запрос о разъяснении положений аукционной документации не содержит предмета самого запроса и изменяет суть положений документации об аукционе, а именно: добавляет инструкцию по заполнению заявки на участие в электронном аукционе (пункт 14 раздела I документации об аукционе) в части применения числовых значений, отмеченных знаком «*».

Таким образом, Заказчик нарушил части 4 и 5 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации .об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки, в связи с чем, Комиссия Архангельского УФАС России решила предписание не выдавать по допущенному нарушению частей 4 и 5 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе».

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Стикс" обоснованной в части второго довода.

2. Признать Заказчика - Управление строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства администрация муниципального образования «Няндомский муниципальный район», нарушившим пункт 1 части 13 статьи 34, части 4 и 5 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание. *Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Л.А. Чирова