

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА–1054/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

29 июля 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция», в присутствии представителей ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет», рассмотрев жалобу ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция» (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Оснащение оргтехникой УЭТК ФГБОУ ВО «СГУ по ул. Чайковского, 45» (извещение № 0318100046816000023) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. В своей жалобе ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция» указывает, что п. 5.1, 5.4, 7.3 проекта контракта не соответствуют нормам законодательства РФ.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились. Документация об электронном аукционе разработана в полном соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» проводился электронный аукцион: «Оснащение оргтехникой УЭТК ФГБОУ ВО «СГУ по ул. Чайковского, 45» (извещение № 0318100046816000023).

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 581 000,00 рублей.

Согласно ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

- 1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;
- 2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;
- 3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со [статьей 95](#) настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

На основании ч. 5 ст. 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта не допускается перемена поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случая, если новый поставщик (подрядчик, исполнитель) является правопреемником поставщика (подрядчика, исполнителя) по такому контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения.

В нарушение указанных норм Закона о контрактной системе, Заказчиком в проекте контракта установлено: п. 7.3 Если Поставщик не поставил товар, не выполнил требования Заказчика о замене недоброкачественного товара или о доукомплектовании товара в установленные договором сроки, Заказчик вправе приобрести непоставленный товар у других лиц с отнесением на Поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат

признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 4 ст. 33 Закона о контрактной системе требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

П.п. 5.1, 5.4 проекта контракта установлено: Срок гарантии Поставщика и Производителя на товар составляет 12 (двенадцать) месяцев с момента подписания Сторонами счетов-фактур, товарных накладных. Гарантия товара распространяется и на все составляющие его части (комплектующие изделия). Объем гарантии составляет 100 %. В течение гарантийного срока эксплуатации Заказчик имеет право на бесплатное техническое обслуживание изделий, а также в случае нарушения работоспособности изделий, произошедшей по причине производственных дефектов, на бесплатный ремонт. В случае невозможности ремонта в гарантийный период, изделие должно быть заменено на новое или аналогичное в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Поставщик в срок, указанный в п. 5.1. настоящего договора, должен обеспечить устранение выявленных неисправностей товара в срок не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня поступления к нему от Заказчика официального сообщения о выявлении неисправности товара.

Таким образом, установленные Заказчиком условия, не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

По результатам проведения внеплановой проверки, Комиссией установлено:

Согласно ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

На основании ч.ч. 6, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

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 виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с подп. а), б) ч. 4 постановления Правительства от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении правил 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 – Постановление) за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Заказчик, в нарушение требований Закона о контрактной системе, а также Постановления в подп. 1) п. 7.1 проекта контракта установил следующее: В случае поставки товара ненадлежащего качества Заказчик вправе предъявить Поставщику требования:

- соразмерного уменьшения покупной цены.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной (ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе).

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно ч. 2, ч. 3 ст. 346.11 Налогового Кодекса Российской Федерации 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, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса;

Применение упрощенной системы налогообложения индивидуальными предпринимателями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, за исключением налога, уплачиваемого с доходов в виде дивидендов, а также с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 2 и 5 статьи 224](#) настоящего Кодекса), налога на имущество физических лиц (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, за исключением объектов налогообложения налогом на имущество физических лиц, включенных в перечень, определяемый в соответствии с [пунктом 7 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных [абзацем вторым пункта 10 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса). Индивидуальные предприниматели, 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, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса.

В п. 4.3 проекта контракта указано: Оплата договора:

- 30 (тридцать) процентов цены договора (п. 4.1 договора), что составляет _____ (_____) руб., в том числе НДС _____ (_____) руб., до момента отгрузки (передачи) товара Покупателю (авансом) - не позднее 5 (пяти) рабочих дней со дня подписания Сторонами договора, 70 (семьдесят) процентов цены договора (п. 4.1 Договора), что составляет _____ (_____) руб., в том числе НДС _____ (_____) руб., после передачи Товара Покупателю, - не позднее 30 (тридцати) дней со дня подписания Сторонами счетов-фактур, товарных накладных, акта сдачи-приемки товара (по образцу, указанному в Приложении № 2 к договору).

Таким образом, Заказчиком не установлено, что НДС не будет применяться, в случае признания победителем электронного аукциона поставщика (подрядчика, исполнителя), применяющего упрощенную систему налогообложения, в соответствии с положениями Налогового кодекса Российской Федерации.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция» обоснованной в части включения в проект контракта условий, противоречащих законодательству о контрактной системе (п. 7.3 проекта контракта).
2. Признать в действиях Заказчика – ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» (единой комиссии) нарушение ч. 1 ст. 34, ч. 1 ст. 94, ч. 5 ст. 95 Закона о контрактной системе.
3. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Заказчика – ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч.ч. 2, 6, 8 ст. 34, ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе.
4. Заказчику - ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» (единой комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
5. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

по делу №ЭА-1054/2016 о нарушении
законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд

29 июля 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция», в присутствии представителей ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет», на основании решения №ЭА-1054/2016 от 29.07.2016г., принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИнтерСофт-Дистрибуция» на действия ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» при проведении электронного аукциона: «Оснащение оргтехникой УЭТК ФГБОУ ВО «СГУ по ул. Чайковского, 45» (извещение № 0318100046816000023) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч.15, ч.22 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе), предписывает:

1. ФГБОУ ВО «Сочинский государственный университет» устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч.ч.1, 2, 6, 8 ст. 34, ч. 2 ст. 70, ч. 1 ст. 94, ч. 5 ст. 95 Закона о контрактной системе, а именно:

- при заключении контракта исключить подп. 1) п. 7.1, п. 7.3 проекта контракта;

- при заключении контракта с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), применяющим упрощенную систему налогообложения, исключить из п. 4.3 контракта НДС.

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 20-ти рабочих дней со дня его получения.

3. В срок до 29.08.2016г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

