



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Новгородской области**

Воскресенский бульвар, д. 3, Великий Новгород, 173002
тел. (8162) 77-74-51, факс (8162) 73-88-11
e-mail: to53@fas.gov.ru

100815 № 4596103
На № _____ от _____

Государственному заказчику –
ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области

ул. Зелинского, д. 9 «Б»,
Великий Новгород, 173016

Оператору электронной площадки –
Государственному унитарному предприятию
«Агентство по государственному заказу,
инвестиционной деятельности и
межрегиональным связям Республики
Татарстан

ул. Московская, д. 55,
г. Казань, 420021
info@mail.zakazrf.ru

Участнику закупки (подателю жалобы) –
ООО «ПСК Арсенал»

ул. Германа, д. 29,
Великий Новгород, 173003

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы
о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

06 августа 2015 года

Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Пашкова Г.Н. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Петрова А.В. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,
в присутствии представителей:

государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области – Бритякова Александра Алексеевича (доверенность б/н от 28.11.2014), Леонтьева Андрея Владимировича (доверенность б/н от 28.07.2015);

подателя жалобы - Общества с ограниченной ответственностью «Проектно-строительная компания Арсенал» - генерального директора Ефимова Антона Борисовича,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «Проектно-строительная компания Арсенал» (173003, Великий Новгород, ул. Германа, д. 29; далее – ООО «ПСК Арсенал») на действия

047389

государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области (173016, Великий Новгород, ул. Зелинского, д. 9 «Б»; далее – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений Управления ПФР в Маловишерском районе, извещение № 0250100000115000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 22.07.2015,

УСТАНОВИЛА:

30.07.2015 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «ПСК-Арсенал» на действия государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений Управления ПФР в Маловишерском районе, извещение № 0250100000115000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте 22.07.2015 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

Податель Жалобы – ООО «ПСК Арсенал» считает, что использованная государственным заказчиком редакция пунктов 4.3, 4.6 Проекта государственного контракта на выполнение работ по текущему ремонту (Приложение № 1 к документации об аукционе в электронной форме; далее – Проект государственного контракта, Документация об электронном аукционе) фактически принуждает потенциальных подрядчиков приобретать материалы по стоимости, указанной государственным заказчиком в Приложении № 2 «Локальной смете» к государственному контракту (далее – Локальная смета) или представлять заведомо подложные документы о стоимости этих материалов, а также обязывает подрядчиков, применяющих в соответствии с налоговым законодательством упрощенную систему налогообложения, то есть не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость (далее – НДС), для проведения оплаты за выполненные работы среди прочих документов предъявлять счет-фактуру, которую подрядчики, применяющие в соответствии с налоговым законодательством упрощенную систему налогообложения, предъявлять не обязаны, поскольку счет-фактура не является для них обязательным документом.

Также податель Жалобы - ООО «ПСК Арсенал» считает, что Локальная смета содержит в себе ссылку на обязательный к оплате подрядчиком НДС, который подрядчики, применяющие в соответствии с налоговым законодательством упрощенную систему налогообложения, платить не обязаны.

По мнению подателя Жалобы, указанные разделы Документации об электронном аукционе (Проект государственного контракта, Локальная смета) ограничивают возможное участие в рассматриваемой закупке лиц, не являющихся плательщиками НДС, и как следствие приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного податель Жалобы просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

На рассмотрении представитель подателя Жалобы поддержал ее доводы в полном объеме.

Государственный заказчик – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в возражениях на нее (вх. № 6627 от 03.08.2015, № 6779 от 07.08.2015 Новгородского УФАС России), суть которых сводится к следующему.

Несмотря на то, что потенциальные подрядчики могут находиться на упрощенной системе налогообложения, Проект государственного контракта (в части положений пункта 4.3, а также Локальной сметы) изменению не подлежит.

Так, согласно положениям гражданского законодательства (статьи 740, 743 Гражданского кодекса) составление сметы является обязательным при заключении договора строительного подряда, сама смета представляет собой документ, определяющий по согласованию сторон стоимость подлежащих выполнению работ, то есть цену договора.

В случае снижения начальной (максимальной) цены контракта на аукционе смета должна пересчитываться на коэффициент снижения в соответствии с ценой предложенной победителем закупки. Заключение контракта с лицом, не являющимся плательщиком НДС, происходит на условиях, предусмотренных Документацией об электронном аукционе, поскольку государственный контракт должен заключаться на условиях Документации об электронном аукционе. В дальнейшем с таким лицом заключается дополнительное соглашение с уменьшением стоимости контракта на размер НДС и с приложением новой сметы, рассчитанной с учетом применения понижающих коэффициентов.

Редакция пункта 4.3 Проекта государственного контракта установлена государственным заказчиком в соответствии с рекомендациями Пенсионного фонда Российской Федерации от 28.02.2013 № БГ-04-26/3010 (далее – Рекомендации), в соответствии с которыми оплате подлежат только фактически выполненные работы и фактически имеющиеся затраты, невыполненные работы и фактически не обоснованные затраты, если они даже были предусмотрены условиями контракта (сметой) оплате не подлежат. В случае если в сметной документации стоимость материалов и оборудования указана согласно прайс-листам, расчетам, данным мониторинга в текущих ценах, то оплата по акту (форме КС-2) производится в пределах размера, предусмотренного сметной документацией.

Редакцию пункта 4.6 Проекта государственного контракта государственный заказчик согласен изменить, поскольку подрядчики, применяющие в соответствии с налоговым законодательством упрощенную систему налогообложения, счет-фактуру предъявлять не обязаны в силу положений налогового законодательства.

На рассмотрении Жалобы представитель государственного заказчика поддержал доводы возражений на Жалобу в полном объеме.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В июле-августе 2015 года государственным заказчиком – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений Управления ПФР в Маловишерском районе

Документация об электронном аукционе утверждена начальником бюджетного отдела ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области И.Н. Яковлевой 22.07.2015.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 4.3 Проекта государственного контракта в случае если в Проектной документации стоимость материалов и оборудования указана согласно прайс – листам, расчетам, данным мониторинга в текущих ценах, то оплата по акту (форме КС-2) производится в пределах размера, предусмотренного сметной документацией, с подтверждением стоимости приобретенных материалов копиями первичных бухгалтерских документов Подрядчика, заверенные его подписью и печатью.

В Локальной смете определена стоимость материалов, которые подрядчик должен будет использовать при выполнении работ, являющихся объектом рассматриваемой закупки (750 954, 62 рублей).

При этом, из смысла пункта 4.3 Проекта государственного контракта следует, что подрядчик должен подтвердить стоимость использованных им материалов. При этом, оплата стоимости использованных подрядчиком материалов государственным заказчиком будет производиться исключительно в пределах размера, предусмотренного сметной документацией, то есть по цене не выше, чем установлено за данные виды материалов в Локальной смете, и при предварительном подтверждении стоимости приобретенных материалов копиями первичных бухгалтерских документов подрядчика.

Согласно Локальной смете данная смета составлена в ценах января 2000 года с пересчетом по состоянию на май 2015 года.

Таким образом, данная редакция пункта 4.3 Проекта государственного контракта препятствует любому заинтересованному лицу (потенциальному подрядчику) в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать участником рассматриваемой закупки, поскольку лишает подрядчиков возможности при выполнении работ по государственному контракту использовать материалы, которые уже могут находиться у него в наличии (сэкономлены при выполнении иных работ, ранее закуплены подрядчиком по действовавшим ценам на рынке на момент их закупки и пр.) и обязывает подрядчика для получения подтверждающих закупку материалов документов и для оплаты стоимости материалов государственным заказчиком закупать данные материалы заново, причем по ценам, не превышающим содержащиеся в Локальной смете значения.

Указанные действия государственного заказчика фактически обязывают подрядчиков нести предпринимательские риски и лишают возможности получить предпринимательскую прибыль (за счет возможной экономии).

Ссылку государственного заказчика - ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области на Рекомендации при определении содержания пункта 4.3 Проекта государственного

контракта Комиссия находит несостоятельной, поскольку данный документ Пенсионного фонда Российской Федерации не носит обязывающего характера и не препятствует государственному заказчику оплатить фактически выполненные работы и фактически имеющиеся затраты подрядчика исходя из представленных ими сведений в актах выполненных работ.

Согласно пункту 4.6 Проекта государственного контракта оплата за выполненные работы производится одновременно в течение 20 (двадцати) банковских дней после принятия объекта в эксплуатацию, включая устранение выявленных в процессе приемки недостатков, на основании акта о выполнении работ формы КС-2 и справки о стоимости выполненных работ формы КС-3, Акта сдачи-приемки выполненных работ, подписанных Заказчиком и Подрядчиком и предъявленных счета и счета - фактуры.

В соответствии с частью 1 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК) 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.

Согласно части 2 статьи 169 НК счета-фактуры являются основанием для принятия предъявленных покупателю продавцом сумм налога к вычету при выполнении требований, установленных пунктами 5, 5.1 и 6 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 169 НК налогоплательщик обязан составить счет-фактуру, вести книги покупок и книги продаж при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с настоящей главой (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со статьей 149 настоящего Кодекса). При совершении операций по реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав лицам, не являющимся налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, и налогоплательщикам, освобожденным от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, по письменному согласию сторон сделки счета-фактуры не составляются.

Исходя из вышеуказанных положений НК потенциальные подрядчики, применяющие упрощенную систему налогообложения и не являющиеся налогоплательщиками НДС, имеют возможность согласовать с государственным заказчиком несоставление и неиспользование счета-фактуры.

Однако, редакция пункта 4.6 Проекта государственного контракта обязывает подрядчика, в том числе и не являющегося плательщиком НДС, для оплаты государственным заказчиком выполненных работ предъявлять среди прочих документов счета - фактуры

Таким образом, в действиях государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области содержатся нарушения частей 1, 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, выразившиеся в препятствовании подрядчикам в возможности в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать участниками рассматриваемой закупки (совершение действий, противоречащих требованиям настоящего Федерального закона, и приводящих к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупки).

2. Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 10 статьи 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В соответствии с пунктом 2.1 Проекта государственного контракта общая стоимость государственного Контракта составляет _____ (_____ рублей _____ копеек), включая НДС (____) % (в случае, если Подрядчик является плательщиком НДС) в сумме _____ (_____ рублей _____ копеек). Стоимость государственного Контракта определена на основании Сметы. Смета составлена с применением территориальных единичных расценок (ТЕР, ТЕРм, ТЕРп, ТЕРр), действующих на территории Новгородской области, рассчитанных в ценах января 2000 г. с пересчетом в цены текущего периода по индексам удорожания стоимости выполненных работ на строительство, реконструкцию и ремонтно-строительные работы объектов жилья, соцкультбыта, финансируемых за счет бюджетных средств, утвержденных Комитетом архитектуры и градостроительства Новгородской области.

Согласно пункту 2.2 Проекта государственного контракта цена государственного контракта является твердой и определяется на весь срок его исполнения, включает в себя стоимость всех выполняемых работ, а также все затраты на приобретение и транспортировку материалов, страхование, хранение, уплату налогов (в т.ч. НДС) (в случае, если Подрядчик является плательщиком НДС), таможенных пошлин, сборов и других обязательных платежей, уборку и вывоз строительного мусора, все дополнительные расходы подрядчика, субподрядчика.

Согласно пункту 15.1 Проекта государственного контракта Локальная смета является приложением к настоящему государственному контракту (Приложение № 2) и его неотъемлемой частью.

Локальная смета содержит положения, указывающие на подлежащий подрядчиком оплате НДС в размере 225 478, 4 рублей (18 %).

В соответствии с частью 1 статьи 346.11 НК упрощенная система налогообложения организациями и индивидуальными предпринимателями применяется наряду с иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Согласно части 2 статьи 346.11 НК 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.

Исходя из положений статьи 346.11 НК организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками НДС.

Следовательно, такие пункты Проекта государственного контракта как 2.1, определяющий стоимость государственного контракта, включая НДС, 15.1., устанавливающий Локальную смету в качестве приложения и неотъемлемой части государственного контракта, содержат противоречащую друг другу информацию относительно необходимости оплаты подрядчиком стоимости НДС, поскольку из пункта 2.1 Проекта государственного контракта следует, что в стоимость государственного контракта входит НДС только в случае если подрядчик является плательщиком НДС, а пункт 15.1 Проекта государственного контракта обязывает подрядчика исполнять Локальную смету, устанавливающую НДС в размере 225 478, 4 рублей (18 %).

Следует также отметить, что заказчик не имеет права определять в качестве приложения и неотъемлемой части государственного контракта смету на выполнение работ, являющуюся обоснованием начальной (максимальной) цены контракта, без установления возможности ее корректировки и уменьшения подлежащих выплате сумм в зависимости от ценового предложения участника закупки, данного при проведении электронного аукциона. Указанные действия государственного заказчика могут привести к заключению контракта, противоречащего итогам торгов (цене, предложенной участником аукциона), что является нарушением части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области содержатся нарушения части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе, выразившиеся в невозможности последующего заключения сторонами (государственным заказчиком и подрядчиком, применяющим упрощенную систему налогообложения) государственного контракта (в связи с установленными противоречиями пунктов 2.1, 15.1 Проекта государственного контракта, Локальной сметы) на условиях, предусмотренных извещением о проведении электронного аукциона, Документацией об электронном аукционе и заявкой участника закупки, с которым заключается контракт (по предложенной им цене).

Следовательно, данные доводы Жалобы обоснованы.

Вышеуказанные положения Документации об электронном аукционе (Проект государственного контракта, Локальная смета) способны существенно повлиять на результаты рассматриваемой закупки, в частности на возможность участия в ней участников (подрядчиков), применяющих упрощенную систему налогообложения, что дает основания для выдачи предписания об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

При проведении внеплановой проверки осуществления рассматриваемой закупки иных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в действиях государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области, а также его Единой комиссии не установлено.

Руководствуясь статьями 8, 34, 64, 70, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:


1. Признать жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «Проектно-строительная компания Арсенал» (173003, Великий Новгород, ул. Германа, д. 29) на действия государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации

по Новгородской области (173016, Великий Новгород, ул. Зелинского, д. 9 «Б») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений Управления ПФР в Маловишерском районе, извещение № 0250100000115000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 22.07.2015, обоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области нарушения частей 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе.

3. Выдать государственному заказчику – Государственному учреждению - Отделению Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области, его Единой комиссии, оператору электронной площадки – Государственному унитарному предприятию «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и межрегиональным связям Республики Татарстан» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Председатель Комиссии

 Г.Н. Пашкова

Члены Комиссии

 А.В. Петрова

 Д.А. Петров

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