

**АВТНОМНАЯ  
НЕКОММЕРЧЕСКАЯ  
ОРГАНИЗАЦИЯ «ЦЕНТР  
РАЗВИТИЯ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ  
ПОЛИТИКИ И КОМПЕТЕНЦИЙ»**

ОГРН 1177700018100  
ИНН/КПП 7720397465 / 772001001  
111672, город Москва, Новокосинская  
улица, дом 20 корпус 2, этаж 1, пом. I  
б, ком. 6

Кому: в Федеральную антимонопольную  
службу  
(ФАС России)

Российская Федерация, 125993, г. Москва,  
ул. Садовая-Кудринская, д. 11

Копия: Казенное учреждение Вологодской  
области «Управление автомобильных дорог  
Вологодской области»

Российская Федерация, 160019, г. Вологда, ул.  
Комсомольская, д. 55

Копия: Комитет государственного заказа  
Вологодской области

Российская Федерация, 160009, г. Вологда, ул.  
Мальцева, д. 52 6 этаж

**ЖАЛОБА НА ПОЛОЖЕНИЯ ДОКУМЕНТАЦИИ ОБ ОТКРЫТОМ АУКЦИОНЕ В  
ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ**

**Организатор электронного аукциона:** Комитет государственного заказа Вологодской  
области

**ИНН/КПП:** 3525165061/352501001

**Наименование объекта закупки:** Аренда автоматизированной системы весогабаритного  
контроля, включающей в себя оборудование автоматических пунктов весогабаритного  
контроля, хранения и обработки данных, включая центр обработки данных, места для  
операторов, специализированное программное обеспечение обработки данных,  
позволяющее осуществлять автоматический контроль за соблюдением требований  
законодательства к организации движения крупногабаритных и тяжеловесных  
транспортных средств по автомобильным дорогам регионального или межмуниципального  
значения Вологодской области и передачу информации о выявленных с помощью системы  
правонарушениях в органы государственного контроля (надзора), обеспечение  
работоспособности и сервисное обслуживание системы до конца срока действия аренды, с  
последующей передачей системы в собственность Вологодской области;

**НМЦ:** 651 532 000.00 Российский рубль;

ФАС России  
Рег. номер 200290/19  
зарегистрирован 13.11.2019



*Иванов*

**Место нахождения Организатора:** Российская Федерация, 160009, Вологодская обл, Вологда г, УЛ МАЛЬЦЕВА, 52;

**Почтовый адрес Организатора:** 160009, г.Вологда, ул. Мальцева, д.52 6 этаж;

**Телефон / факс:** 8-8172-230160 / 8-8172-230160;

**Адрес электронной почты:** kgz@gov35.ru;

**Ответственное должностное лицо:** Беляевская О. А.

**Номер извещения на ООС:** 0130200002419003417;

**Дата публикации:** Размещено: Изменения извещения о проведении электронного аукциона от 29 окт. 2019 г. №ИИЗ

**Заказчик электронного аукциона:** Казенное учреждение Вологодской области «Управление автомобильных дорог Вологодской области»;

**ИНН/КПП:** 3525092617/352501001;

**Место нахождения Заказчика:** Россия, 160019, г. Вологда, ул. Комсомольская, д. 55;

**Почтовый адрес Заказчика:** Россия, 160019, г. Вологда, ул. Комсомольская, д. 55;

**Телефон / факс:** 8-817-254-62-20; 8-817-254-62-11;

**Адрес электронной почты:** uprautodor@mail.ru;

**Ответственное должностное лицо:** Колесова Наталия Николаевна

**Сведения о Заявителе:**

**Наименование:** АВТОНОМНАЯ НЕКОММЕРЧЕСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ «ЦЕНТР РАЗВИТИЯ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ ПОЛИТИКИ И КОМПЕТЕНЦИЙ»

**Место нахождения, почтовый адрес:** 111672, город Москва, Новокосинская улица, дом 20 корпус 2, этаж 1, пом. 1б, ком. 6;

**Телефон:** 8 977-555-26-69 **Факс** 8 977-555-26-69;

**Адрес электронной почты:** educational\_competencies@mail.ru

**Контактное лицо:** Полищук Алексей

### Доводы жалобы

Считаем, что Заказчик при описании объекта нарушил требования 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), тем самым ограничил участие в электронном аукционе заинтересованных лиц.

В доказательство приведенных утверждений сообщаем следующие доводы:

**1. В Документации установлены следующие несоответствующие законодательству условия исполнения государственного контракта в части отсутствия сведений о размере выкупной цены оборудования.**

В соответствии с п.1 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе, обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

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

Объект закупки определен Заказчиком в п. 5 Информационной карты Аукциона как оказание услуг аренды автоматизированной системы весогабаритного контроля.

Заказчиком в Проекте государственного контракта – части 3 Документации (далее – Контракт), определены следующие условия:

- предмет Контракта (п. 1.1): «Арендодатель обязуется оказать Арендатору услуги аренды (далее – Услуги) автоматизированной системы весогабаритного контроля, включающей в себя оборудование автоматических пунктов весогабаритного контроля, хранения и обработки данных, включая центр обработки данных, места для операторов, специализированное программное обеспечение обработки данных, позволяющее осуществлять автоматический контроль за соблюдением требований законодательства к организации движения крупногабаритных и тяжеловесных транспортных средств по автомобильным дорогам регионального или межмуниципального значения Вологодской области и передачу информации о выявленных с помощью системы правонарушениях в органы государственного контроля (надзора), обеспечение работоспособности и сервисное обслуживание системы до конца срока действия аренды, с последующей передачей системы в собственность Вологодской области (далее – Система).

1.2. Арендодатель по настоящему Контракту передает, а Арендатор принимает в пользование Систему, в соответствии с требованиями и характеристиками, указанными в Описании объекта закупки (Техническом задании) – Приложение № 1 к Контракту (далее – Описание объекта закупки), являющееся неотъемлемой частью Контракта, и обязуется принять Систему и оплатить Услуги в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом;

установлены следующие условия об определении выкупной цены: 5.4. Цена Контракта включает в себя затраты на внедрение Системы, затраты на обеспечение

работоспособности и функционирование Системы, затраты на ремонт и проверки объектов Системы, иные расходы Арендодателя, связанные с исполнением Контракта и приложений к Контракту.

**В счет оплаты выкупной цены засчитывается вся выплаченная арендная плата по Контракту. Выкупная цена равна сумме арендных платежей.**

Контракт предусматривает иные обязательства исполнителя Контракта помимо тех, что законодательством возлагаются на арендатора.

В Контракте отсутствуют условия, позволяющие определить размер арендной платы и размер платы за выкуп Системы, что влечет риски признания Контракта недействительным или оспаривания его условий, а также невозможность для исполнителя Контракта и его соисполнителей осуществления надлежащего налогового учета и корректной и полной уплаты налогов.

Во-первых, условиями Технического задания (п. 5.4) на Арендодателя возлагаются такие обязательства, как:

обеспечивать в период всего срока оказания услуг аренды работоспособность и функционирование Системы: самостоятельно проводит ремонт объектов Системы (отдельных элементов объекта Системы); поддерживает объекты Системы (элементы объекта Системы) в исправном состоянии (проводит регламентированное техническое обслуживание, осуществляет сопровождение и обновление программного обеспечения), оплачивает потребляемую периферийным оборудованием Системы электрическую энергию в период всего срока оказания услуг аренды, оплачивает каналы связи от периферийного оборудования Системы до ЦОД Арендатора период всего срока оказания услуг аренды, проводит поверку всех средств измерения, входящих в состав Системы, с установленной периодичностью, на период оказания услуг аренды.

При проведении ремонта неисправного элемента объекта Системы Арендодатель имеет право заменить его на аналогичный новый (не бывший в употреблении) элемент объекта с последующим уведомлением Арендатора или на новый (не бывший в употреблении) элемент объекта с лучшими техническими и функциональными характеристиками с предварительным согласованием с Арендатором.

В случае изменения федерального законодательства в части наделения органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации полномочиями по рассмотрению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 12.21.1 КоАП РФ, Арендодатель дорабатывает ПО Системы под дополнительных участников информационного взаимодействия, обеспечивая при этом непрерывное функционирование Системы.

В контракте п.3.1.3(существенное условие!) включено обязательство: Обеспечивать работоспособность и функционирование Системы в соответствии с Описанием объекта закупки в период действия Контракта. Поддерживать функциональные и технические характеристики Системы в рабочем состоянии, для этих целей заключать договоры от своего имени с организациями, предоставляющими услуги энергоснабжения, технического обслуживания Системы, содержания объектов Системы и элементов обустройства автомобильной дороги в местах расположения АПВГК, а также иные договоры, необходимые для достижения цели, указанной в пункте 1.3. Контракта. Поверка, ремонт, обеспечение работоспособности программного обеспечения, в том числе доработка программного обеспечения, текущее содержание объектов Системы осуществляются за счет средств Арендодателя.

Устоявшаяся судебная практика (см. например, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 мая 2010 г. № 1729/10, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 20 марта 2017 г. N Ф06-18442/17 по делу № А65-31560/2014 и др.), при толковании условий договоров аренды или лизинга о последующем выкупе однозначно исходит из того, что в силу статьи 624 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и статьи 19 Закона о лизинге включение в договор аренды или лизинга дополнительного условия о возможности перехода права собственности на предмет лизинга к арендатору или лизингополучателю позволяет рассматривать такой договор как смешанный (пункт 3 статьи 421 ГК РФ), содержащий в себе элементы договоров аренды и купли-продажи. Таким образом, к отношениям сторон по выкупу предмета аренды применяются нормы ГК РФ, регулирующие правоотношения по купле-продаже.

Все изложенное указывает на смешанный характер Контракта, что означает, что в цену Контракта входят несколько видов платежей за все предусмотренные в нем обязательства: по аренде, по оказанию услуг сервисного сопровождения и иных сопутствующих услуг, по передаче прав на использование ПО, а также по оплате передачи (купли-продажи) Системы Арендатору по окончании срока аренды. Это в свою очередь исключает возможность учитывать весь размер полученной по Контракту оплаты только как выкупную цену за передачу Системы, т.е. редакция п.п. 5.4 Контракта заведомо некорректна.

Во-вторых, в соответствии с пунктом 1 статьи 454 ГК РФ по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель - принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

В соответствии со статьей 606 ГК РФ по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

В общую сумму договора аренды с правом выкупа может включаться выкупная цена предмета аренды, если таким договором предусмотрен переход права собственности на предмет аренды к арендатору.

Следовательно, платежи по договору аренды с правом выкупа являются смешанными платежами, включающие две составляющие: плату за право временного владения и пользования предметом аренды и плату за подлежащий передаче арендатору в собственность товар, бывший предметом аренды.

В силу пункта 3 статьи 423 ГК РФ, которым закреплена презумпция возмездности всякого договора, а также статей 454, 485, 606, 614 ГК РФ, условия о возмездности сделок по купле-продаже и аренде являются их обязательными элементами, размер или порядок определения цены продажи товара и арендной платы за пользование предметом аренды в любом случае должны быть определены в соответствующем договоре.

Для договора аренды с правом выкупа и плата за право временного пользования предметом аренды, и выкупная цена предмета аренды за переход к арендатору права собственности должны быть отличны от 0, иначе либо аренда, либо передача в собственность должна осуществляться бесплатно, что прямо запрещено законом.

Соответственно, оба вида платежей не могут составлять одну и ту же сумму денежных средств и быть равны всей цене Контракта. из условий п. 5.4 Контракта следует именно это.

Так как ни безвозмездная аренда, ни безвозмездная продажа имущества не допускаются, условие Контракта, приравнивающее суммы всех арендных платежей к сумме платы за выкуп арендуемого имущества, влечет в себе еще и потенциальные риски для Заказчика и Исполнителя возникновения спора об определении действительной выкупной цены Системы, как того требует п. 1 ст. 485 и п. 3 ст. 424 ГК РФ (исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги), а также существенные налоговые риски, в том числе из-за невозможности учета в составе расходов исполнителя Контракта затрат на арендную плату.

Так, в отношении договора лизинга Минфин России придерживается мнения, что, если предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя после выплаты всех лизинговых платежей без выделения выкупной цены, всю сумму лизинговых платежей следует рассматривать как расход, направленный на приобретение права собственности на предмет лизинга, включаемый в первоначальную стоимость амортизируемого имущества после перехода права собственности на него к лизингополучателю (например, п. 1 письма Минфина России от 09.11.2005 № 03-03-04/1/348, а также письма Минфина России от 12.07.2006 № 03-03-04/1/576, от 15.02.2006 № 03-03-04/1/113). Эти разъяснения применимы и к договору аренды с правом выкупа.

Следовательно, если в договоре аренды не выделена выкупная цена предмета аренды, но предусмотрен переход права собственности, в налоговом учете необходимо будет буквально применить условие п. 5.4 Контракта и отнести к выкупной цене сумму всех арендных платежей. С учетом того, что срок исполнения Контракта охватывает 6 (!) налоговых периодов (с 2019 по 2024 год), исполнитель Контракта в течение 6 лет не должен выставлять Заказчику счета-фактуры (в нарушение п.п. 5.5.4 Контракта), не принимать к вычету НДС (в том числе выставленного соисполнителями) и не относить на расходы все затраты, произведенные для надлежащего предоставления Системы в аренду. Все это существенно увеличивает размер налоговой нагрузки на участника закупки и его соисполнителей. В ином случае, исполнитель не сможет учесть в расходах факт передачи Системы в собственность, а при проверке налоговые органы могут потребовать восстановления расходов в виде арендных платежей (полной цены Контракта!) и предъявленного к вычету НДС от всей цены Контракта.

Кроме того, в случае отказа по любой причине Арендатора принять Систему в собственность, в отчетность Арендодателя необходимо будет внести изменения за завершённые налоговые периоды, в том числе закрытую 3 и более года назад.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции - создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Изложенные обстоятельства указывают на то, что некорректное условие Контракта о выкупной цене (отсутствие порядке ее выделения) вынуждают исполнителя Контракта нарушать нормы законодательства, либо оспаривать действительность условия Контракта в целях минимизации налоговых рисков и вытекающих из них несоразмерных цене

Контракта имущественных потерь. В иных случаях участники закупки вынуждены отказываться от участия в закупке, что очевидно ограничивает конкуренцию.

**2. В Документации не установлены требования о привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, сроков оплаты услуг, оказанных субподрядчиком, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.**

В соответствии с частью 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 02.07.2014 № 606 «О порядке разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также о случаях и условиях их применения» типовые контракты, типовые условия контрактов содержат обязательные условия, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Проект государственного контракта Конкурсной документации составлен без учета положения типовых условий контракта в части не указания объема привлечения к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, сроков оплаты услуг, оказанных субподрядчиком, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Кроме того, в соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Правила 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Правила).

Пунктом 8 Правил установлено, что в случае если в соответствии с частью 6 статьи 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 в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

Проект государственного контракта Конкурсной документации не содержит размер штрафа, предусмотренного пунктом 8 Правил.

Также, в соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Согласно части 24 статьи 34 Закона о контрактной системе указанная в части 23 статьи 24 Закона о контрактной системе информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

Пунктом 3.1.12 проекта государственного контракта Конкурсной документации установлено, в том числе следующее: «Предоставлять информацию о всех соисполнителях, заключивших договор или договоры с Исполнителем, цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены Контракта.».

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что Заказчиком, в проекте государственного контракта Конкурсной документации ненадлежащим образом установлено требование о предоставлении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) информации о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), а также ненадлежащим образом установлена ответственность за непредставление информации о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Таким образом, вышеуказанные положения Конкурсной документации являются нарушением части 6, 7 статьи 30, части 8, 23, 24 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, в соответствии со ст. 99, 102, 105 и 106 Закона о контрактной системе,

## **ПРОШУ:**

1. С учетом значительного размера начальной максимальной цены закупки (651 млн. руб.), принять к рассмотрению жалобу непосредственно ФАС России (Центральным аппаратом) в соответствии п. 3.12 Административного регламента ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14.
2. Приостановить размещение заказа до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

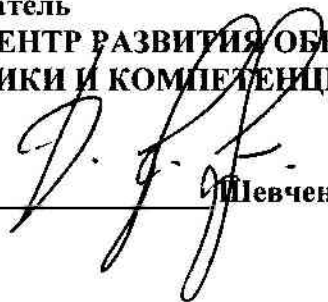


3. Провести внеплановую проверку закупки №0130200002419003417.
4. Признать жалобу АНО «ЦЕНТР РАЗВИТИЯ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ ПОЛИТИКИ И КОМПЕТЕНЦИЙ» обоснованной.
5. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
6. При обнаружении в действиях заказчика (комиссии заказчика) нарушений, ответственность за которые предусмотрена КоАП РФ, привлечь должностных лиц заказчика (членов комиссии заказчика) к ответственности за совершение соответствующих административных правонарушений.

**ПРИЛОЖЕНИЕ:**

- копия документов об избрании Председателя (Протокол № 1 от 26.07.2017г. (на 2 л.),
- копия выписки из ЕГРЮЛ (на 6 л.),
- копия документации о закупке (на 77 л.),

Председатель  
АНО «ЦЕНТР РАЗВИТИЯ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ  
ПОЛИТИКИ И КОМПЕТЕНЦИЙ»



Шевченко Александр Петрович