



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/06/106-1493/2023

г. Екатеринбург

26.04.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по контролю в сфере закупок (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 11-30 при участии представителей:

— заказчика в лице Муниципального казенного учреждения «Центр бухгалтерского и материально-технического обеспечения муниципальных образовательных учреждений» Новоуральского городского округа, *

— в отсутствие представителей заявителя в лице ООО «СИМ-ГЕО», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «СИМ-ГЕО» (вх. № 8784-ЭП/23 от 21.04.2023) о нарушении заказчиком в лице Муниципального казенного учреждения «Центр бухгалтерского и материально-технического обеспечения муниципальных образовательных учреждений» Новоуральского городского округа при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на капитальный ремонт потолка фойе 1-го этажа МАУ ДО "ЦВР" (извещение № **0362300070923000022**) 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 по тексту – Закон о контрактной системе), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии со статьями 99, 106 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «СИМ-ГЕО» (вх. № 8784-ЭП/23 от 21.04.2023) о нарушении заказчиком в лице Муниципального казенного учреждения «Центр бухгалтерского и материально-технического обеспечения муниципальных образовательных учреждений» Новоуральского городского округа при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на капитальный ремонт потолка фойе 1-го этажа МАУ ДО "ЦВР" (извещение № **0362300070923000022**) Закона о контрактной системе, соответствующая требованиям статьи 105 Закона о контрактной системе.

В жалобе заявитель указывает, что при формировании извещения о проведении электронного аукциона заказчиком были допущены нарушения Закона о контрактной системе.

Согласно первому доводу жалобы, установленный в извещении о проведении закупки предмет закупки не соответствует выполняемым работам в рамках закупки, что вводит в заблуждение участников закупки и приводит к ограничению конкуренции среди участников.

Жалоба рассмотрена в порядке, предусмотренном ст. 106 Закона о контрактной системе. Проведя анализ представленных материалов на рассмотрение жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

11.04.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» (<http://zakupki.gov.ru>) (далее по тексту – единая информационная система) и на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (<http://www.rts-tender.ru>) опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0362300070923000022 на капитальный ремонт потолка фойе 1-го этажа МАУ ДО "ЦВР".

Начальная (максимальная) цена контракта составила 2 522 914,77 рублей.

Электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки. Заявка на участие в закупке должна содержать информацию и

документы, предусмотренные подпунктами "м" - "п" пункта 1, подпунктами "а" - "в" пункта 2, пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона. Заявка также может содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом "д" пункта 2 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона (ч. 1 ст. 49 Закона о контрактной системе).

На основании п. 1 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы:

1) описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

8) описание объекта закупки при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должно содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, или типовую проектную документацию, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, за исключением случая, если подготовка таких проектных документов, сметы 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 описание объекта закупки в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части, части 2 настоящей статьи.

Способом определения поставщика (подрядчика, исполнителя) указанной закупки, согласно структурированной форме извещения, является «электронный аукцион на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ».

Комиссией установлено, что извещение о проведении закупки содержит проектную документацию, что в соответствии с требованиями п. 8 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе является надлежащим описанием объекта закупки.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что наименование предмета закупки полностью соответствует закупаемым заказчиком работам, поскольку наименование объекта закупки — это краткое (общее) наименование всего основного объема выполняемых работ, которые включают в себя большой спектр иных (других) необходимых работ, без выполнения которых не будет достигнут необходимый результат закупаемых работ. Выполнение любых строительных работ подразумевает выполнение не только работ, указанных как наименование закупки, но иных смежных работ, без которых выполнение основного объема работ, по которому составлено наименование объекта закупки, является невозможным или нецелесообразным.

Кроме того, представитель заказчика ссылается на рабочую документацию и локальные сметные расчеты извещения о проведении закупки, которые содержат всю необходимую и полную информацию об объеме подлежащих выполнению работ и их видах.

Ввиду вышеуказанного, довод заявителя не находит своего подтверждения, в действиях заказчика Комиссия не усматривает нарушений Закона о контрактной системе.

Во втором доводе заявитель оспаривает неправомерное, по его мнению, включение в проект контракта цены, включая НДС, без установления вариативности «включая НДС/НДС не облагается».

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе, извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы:

5) проект контракта.

Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика (ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе).

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 случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке). При заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. В случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

С учетом приведенных положений Закона о контрактной системе любой участник закупки, в том числе тот, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупке для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Контракт по итогам процедур закупки заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой данным участником системы налогообложения.

Комиссией установлено, что в п. 3.2 проекта контракта содержится следующее указание о цене контракта:

«3.2. Цена Контракта составляет (_____) рублей _____ копеек, в том числе НДС – 20 % (далее – «цена Контракта»)».

Таким образом, заказчиком не установлена в проекте контракта вариативность включения цены с НДС/без НДС.

По мнению заявителя жалобы, указанное обстоятельство ставит в неравное положение лиц, находящихся на упрощенной системе налогообложения и не являющихся плательщиками НДС в силу закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 346.11 Налогового Кодекса РФ (далее — НК РФ) 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 (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 статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

Исходя из положений ч.ч. 1, 2 ст. 34 Закона о контрактной системе следует, что любой участник закупки, **в том числе тот, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупке для обеспечения государственных и муниципальных нужд**. Контракт по итогам аукциона заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой данным участником системы налогообложения.

Вместе с тем, заключение муниципального контракта является основанием для возникновения гражданско-правовых отношений только между исполнителем и заказчиком путем наделения сторон взаимными правами и обязанностями.

Исходя из смысла ч. 1 ст. 2 НК РФ, под налоговыми отношениями понимаются властные отношения по установлению, введению и взиманию налогов, сборов, страховых взносов в Российской Федерации, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля, обжалования актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Иными словами, властные отношения складываются между государством в лице его органов и должностных лиц и налогоплательщиками в лице юридических и физических лиц.

Принимая во внимание тот факт, что лица, использующие упрощенную систему налогообложения, не являются налогоплательщиками НДС, а также то обстоятельство, что **отношения между заказчиком и исполнителем — это не отношения власти и подчинения**, указание в проекте контракта цены, включающей НДС, не свидетельствует о нарушении прав участника закупки, поскольку не возлагает на участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, безусловной обязанности по исчислению и уплате НДС, поскольку вопросы взимания налогов либо вопросы освобождения от их уплаты регулируются за рамками заключаемого между заказчиком и исполнителем контракта.

В связи с чем, указание заказчиком в проекте контракта цены, включающей НДС, не противоречит законодательству о контрактной системе и законодательству о налогах и сборах, и не может нарушать права лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Ввиду вышеуказанного, довод заявителя не находит своего подтверждения, в действиях заказчика Комиссия не усматривает нарушений Закона о контрактной системе.

Из третьего довода жалобы следует неправомерное, по мнению заявителя, установление заказчиком требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно ч. 1 ст. 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником **обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке** (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), но не менее чем десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В соответствии с ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником **обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке** (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) (ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе).

В случае проведения электронного конкурса, аукциона информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании заказчиком информации, предусмотренной указанной частью, недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается в соответствии

с настоящим Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта (ч. 5 ст. 37 Закона о контрактной системе).

Таким образом, в соответствии с положениями ст. 37 Закона о контрактной системе участник закупки, которым предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, должен предоставить:

- либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки;
- либо информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки в соответствии с ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе, и обеспечение исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки.

Пунктом 7.7 проекта контракта установлено, что *в случае, если Подрядчиком предложена цена Контракта, которая на 25% и более процентов ниже начальной (максимальной) цены Контракта, Подрядчик предоставляет по своему выбору*

- *обеспечение исполнения Контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения Контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки*
или
- *информацию, подтверждающую добросовестность Подрядчика с одновременным предоставлением Подрядчиком обеспечения исполнения Контракта в размере обеспечения исполнения Контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки в соответствии с ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе (антидемпинговые меры).*

Таким образом, установление заказчиком требования к обеспечению исполнения контракта не является нарушением Закона о контрактной системе, ввиду чего довод заявителя не находит своего подтверждения.

Согласно четвертому доводу жалобы, заказчиком в проекте контракта установлены такие гарантийные сроки, которые, по мнению заявителя, не позволяют участнику закупки рассчитать срок гарантийных обязательств.

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В силу ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. **Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.** При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 6.3 проекта контракта *гарантийный срок на результат Работ устанавливается с момента подписания Сторонами акта сдачи-приемки результата выполненных Работ и в течение последующих 2 лет.*

При производстве кровельных и фасадных работ гарантийный срок составляет 5 лет с момента подписания обеими Сторонами акта сдачи-приемки выполненных Работ.

Гарантийный срок, принимаемый для земляного полотна и слоев основания дорожной одежды при капитальном ремонте и ремонте, составляет не менее 6 лет.

На материалы и оборудование, использованные Подрядчиком при производстве Работ, гарантийный срок определяется в соответствии со сроками заводов изготовителей или в течение срока действия расширенной гарантии, предоставленной Подрядчиком.

Пунктом 7.14 проекта контракта установлено обеспечение исполнения гарантийных обязательств в размере 5 % от начальной (максимальной) цены Контракта: 126 145 рублей 74 копейки.

Таким образом, с учетом предоставленных в проекте контракта данных участнику закупки необходимо самостоятельно, согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, определить срок гарантийных обязательств.

В соответствии с ч. 1 ст. 105 Закона о контрактной системе, при проведении конкурентных способов, при осуществлении закупки товара у единственного поставщика в электронной форме на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона, участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) субъекта (субъектов) контроля, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. При этом обжалование действий (бездействия) субъекта (субъектов) контроля в порядке, установленном настоящей главой, не является препятствием для обжалования таких действий (бездействия) в судебном порядке.

В соответствии с ч. 4 ст. 106 Закона о контрактной системе, участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе в сфере закупок Законом о контрактной системе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия заказчика в порядке гл. 6 Закона о контрактной системе.

При этом, заявитель на заседание Комиссии не представил документов и информации, подтверждающих изложенную в жалобе позицию.

На основании вышеизложенного и руководствуясь административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «СИМ-ГЕО» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Муниципального казенного учреждения «Центр бухгалтерского и материально-технического обеспечения муниципальных образовательных учреждений» Новоуральского городского округа, закупочной комиссии нарушений Закона о контрактной системе не выявлено.
3. Заказчику в лице Муниципального казенного учреждения «Центр бухгалтерского и материально-технического обеспечения муниципальных образовательных учреждений» Новоуральского городского округа, закупочной комиссии, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*