

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством

Исходящий № 1234/03 от 16.03.2017

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

13 марта 2017 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:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Евстигнеева Д.А. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

Иванов А.Т. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

в присутствии представителей:

государственного заказчика – Государственного учреждения – Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области – <....> (доверенность № б/н от 06.02.2017), <....> (доверенность № б/н от 13.03.2017) и <.....> (доверенность № б/н от 13.03.2017);

подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственностью «Прайм С» – генерального директора <....>, <.....> (доверенность № 12 от 10.03.2017),

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «Прайм С» (173003, Великий Новгород, ул. Кооперативная, д. 2/31; далее – ООО «Прайм С») на действия 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 им закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оригинальных тонер-картриджей для принтеров, извещение № 0250100000117000017 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной

системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 21.02.2017, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

03.03.2017 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «Прайм С» на действия государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оригинальных тонер-картриджей для принтеров, извещение № 0250100000117000017 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.02.2017 (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.

Государственным заказчиком в проекте контракта установлено неправомерное условие о включении налога на добавленную стоимость (далее – НДС) в состав цены контракта, что не позволяет хозяйствующим субъектам (в том числе ООО «Прайм С»), находящимся на упрощенной системе налогообложения принять участие в данной закупке в связи с тем, что данные субъекты не являются плательщиками НДС, что приводит к ограничению числа участников закупки в зависимости от применяемого налогового режима.

ООО «Прайм С» освобождено от обязанности по уплате налога на прибыль, применяет упрощенную систему налогообложения, соответственно не имеет обязанности выделять НДС в цене товаров (работ, услуг), выставлять счета-фактуры и уплачивать НДС в бюджет.

Однако в случае участия и победы в электронном аукционе ООО «Прайм С» будет поставлено в неравные условия с организациями которые платят НДС, а также будет вынуждено заключить контракт в соответствии с объявленными заказчиком условиями, и понесет дополнительные расходы в виде оплаты НДС, несмотря на осуществление своей деятельности по упрощенной системе налогообложения.

На основании вышеизложенного ООО «Прайм С» просит выдать государственному заказчику предписание о внесении изменений в документацию об электронном аукционе.

Государственный заказчик – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в возражениях на неё (вх. № 1325 от 09.03.2017 Новгородского УФАС России).

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

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. Система налогообложения, применяемая победителем аукциона, значения не имеет.

Налог на добавленную стоимость включен при расчете и обосновании начальной (максимальной) цены контракта методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка). При формировании и обосновании начальной (максимальной) цены контракта включаются все необходимые затраты, налоги и т.д. Данная цена является твердой и может быть изменена только в процессе проведения аукциона. Изменение (снижение) цены в зависимости от выбранного вида налогообложения не предусмотрено действующим законодательством.

Участник закупки, находящийся на упрощенной системе налогообложения, также обязан уплатить НДС в бюджет, поскольку независимо от применяемой системы налогообложения, сумма НДС должна уплачиваться в бюджет.

Налоговое законодательство предусматривает возможность выделения НДС организациями, применяющими упрощенную систему налогообложения, поэтому довод ООО «Прайм С» об установлении ограничения для участников в зависимости от применяемого налогового режима является необоснованным.

На рассмотрении Жалобы представители государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области поддержали доводы возражений на неё в полном объеме, а также устно добавили, что на участие в электронном аукционе поступило 7 заявок, при это из них была отозвана.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В феврале – марте 2017 года государственным заказчиком – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области проводилось осуществление закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оригинальных тонер-картриджей для принтеров, извещение № 0250100000117000017 о проведении которого было размещено на официальном сайте 21.02.2017 (начальная (максимальная) цена контракта – 69 483 рубля 33 копеек).

Документация о проведении рассматриваемого электронного аукциона (далее – Документация) утверждена начальником административно-хозяйственного отдела ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области Калиной Е.В. 21.02.2017

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участником закупки является любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с [подпунктом 1 пункта 3 статьи 284](#) Налогового кодекса Российской Федерации [перечень](#) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое

физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупках в качестве поставщика (подрядчика, исполнителя) наравне с другими участниками, применяющими различные системы налогообложения. Действующим законодательством не установлено никаких ограничений для участников в зависимости от применяемого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) налогового режима.

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.

Согласно части 2 статьи 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.

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 пункту 2.1 Проекта контракта (Приложение № 1 к Документации; далее – Проект контракта) и в Приложении № 1 к Проекту контракта в цену контракта включен НДС 18%.

При определении порядка формирования цены контракта заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, налоги и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

При расчете начальной (максимальной) цены контракта государственным заказчиком в цену был включен, в том числе, НДС 18% (в размере 12 506 рублей 99 копеек).

Согласно части 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.

Ценой контракта, заключаемого по итогам аукциона, следует считать сумму, предложенную участником закупки, с которым заключается контракт, независимо от того, какую систему налогообложения он применяет.

Согласно пункту 2.1 Проекта контракта цена государственного контракта

составляет _____ (сумма прописью) рублей ____ копеек, включая НДС – (18) % в сумме _____ (сумма прописью) рублей ____ копеек.

Согласно пункту 11 письма Министерства экономического развития Российской Федерации от 17.03.2015 № Д28и-747 контракт всегда заключается по цене, предложенной победителем закупки. Сумма, предусмотренная контрактом за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги, должна быть оплачена победителю закупки в установленном контрактом размере. Цена заключенного контракта может быть изменена только в случаях, предусмотренных [статьями 34](#) и [95](#) Закона № 44-ФЗ.

Согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 05.09.2014 № 03-11-11/44793 при оплате товаров (работ, услуг), поставляемых (выполняемых, оказываемых) в рамках муниципального контракта, заключенного с победителем электронного аукциона, в том числе являющимся налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, уменьшение цены контракта на сумму налога на добавленную стоимость не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к выводу, что документация об аукционе не содержит ограничения заключения государственного контракта с участником, который применяет специальную (упрощенную) систему налогообложения, и не лишает такого участника возможности заключить контракт по предложенной им при проведении электронного аукциона цене.

Таким образом, Жалоба является необоснованной.

В связи с поступлением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона.

В результате проведения внеплановой проверки установлено следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также

требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Указанные ограничения установлены, в частности, Постановлением Правительства Российской Федерации № 968 от 26.09.2016 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление).

Пунктом 1 Постановления утвержден перечень отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения и условия допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Перечень).

Согласно пункту 2 Постановления для целей осуществления закупок отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень, заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень и происходящих из иностранных государств, при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявок (окончательных предложений), которые одновременно:

содержат предложения о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень и производимых на территории Российской Федерации;

не содержат предложений о поставке одного и того же вида радиоэлектронной продукции одного производителя.

Аналогичные положения установлены в разделе 1 Документации и пункте 29 Извещения о проведении электронного аукциона № 19-11/15 от 21.02.2017.

При этом, поскольку объект рассматриваемой закупки (поставка оригинальных тонер-картриджей для принтеров) относится к товарам, в отношении которых в соответствии с Перечнем и Постановлением установлены ограничения (код 28.23.25.000 «Части и принадлежности прочих офисных машин» Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности ОКПД2 ОК 034-2014), государственным заказчиком – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области правомерно установлены ограничения допуска товаров происходящих из иностранных государств.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, или копии этих документов.

Согласно подпункту «г» пункта 6 Постановления отдельные виды радиоэлектронной продукции, включенные в Перечень, признаются продукцией, произведенной на территории Российской Федерации, в случае подтверждения Российской Федерации (государства - члена Евразийского экономического союза) как страны происхождения продукции в соответствии с Соглашением о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 года.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 7 Постановления в случае, установленном подпунктом «г» пункта 6 настоящего Постановления для подтверждения признания отдельных видов радиоэлектронной продукции продукцией, произведенной на территории Российской Федерации, в заявке (окончательном предложении), в которой содержится предложение о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в Перечень, должна быть представлена копия сертификата СТ-1 на предложенные в заявке (окончательном предложении) отдельные виды радиоэлектронной продукции.

Таким образом, в случае если заказчиком в документации по проведению электронного аукциона установлены ограничения допуска товаров, включенных в Перечень в соответствии с Постановлением, то в документации заказчиком также должны быть установлены требования о предоставлении в составе вторых частей заявок участников закупки в качестве документов, подтверждающих соответствие данным ограничениям, предусмотренным Постановлением, сертификатов о происхождении товара или их копии.

То есть, для применения при проведении отбора участников электронного аукциона и определения его победителя ограничения допуска, установленного Постановлением в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе, при наличии условий, предусмотренных пунктом 2 Постановления, необходимо предоставление аукционной комиссии на этапе подведения итогов электронного аукциона в составе вторых частей заявок участников закупки сертификата о происхождении товара (СТ-1) или его копии.

Однако, Документация требование о предоставлении в составе второй части заявки участниками закупки сертификата о происхождении товара (СТ-1) или его копии, не содержит.

При этом, исходя из общего количества заявок поступивших на участие в аукционе (6 заявок), имеются достаточные основания полагать, что при проведении рассматриваемой закупки на этапе рассмотрения вторых частей заявок участников аукциона могут возникнуть необходимые условия для применения ограничений, установленных Постановлением.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области содержится нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о

контрактной системе, выразившееся в неустановлении обязательных требований к содержанию и составу второй части заявки участников электронного аукциона.

Установленное в действиях государственного заказчика – ГУ-ОПФ РФ по Новгородской области нарушение может существенно повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя), что дает основания для выдачи предписания об их устранении.

Руководствуясь статьями 14, 34, 64, 66, 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 – Общества с ограниченной ответственностью «Прайм С» (173003, Великий Новгород, ул. Кооперативная, д. 2/31) на действия государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области (173016, Великий Новгород, ул. Зелинского, д. 9 «Б») при осуществлении им закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку оригинальных тонер-картриджей для принтеров, извещение № 0250100000117000017 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.02.2017, необоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Выдать государственному заказчику – Государственному учреждению - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области, его аукционной комиссии, оператору электронной площадки – Закрытому акционерному обществу «Сбербанк – Автоматизированная система торгов» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица государственного заказчика – Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Новгородской области.

Председатель Комиссии

И.А. Куриков

Члены Комиссии

Д.А. Евстигнеева

А.Т. Иванов

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