

14.06.2017

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в составе:

в отсутствие заявителя о дате и месте рассмотрения жалобы, уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Профит-плюс» и материалы дела № 7-1/296,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Профит-плюс» на действия заказчика – муниципального унитарного предприятия «Спецавтохозяйство» при проведении электронного аукциона на поставку минерального порошка для приготовления асфальтобетонной смеси (№0522300002617000001).

По мнению заявителя аукционная документация составлена с нарушениями Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), а именно:

1. Заказчиком сокращен срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе;
2. Извещение о проведении электронного аукциона не содержит исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участниками аукциона в соответствии с требованиями ст. 31 Закона о контрактной системе;
3. На сайте отсутствует закупочная документация;
4. В техническом задании и проекте контракта установлено требование о том, что заказчик забирает продукцию своими силами со склада поставщика, расположенного в г. Комсомольске-на-Амуре;
5. В нарушении требований ст. 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта не указано в течении какого времени осуществляется оплата, а в техническом задании указано, что оплата производится на основании счета-фактуры в течение тридцати рабочих дней;

6. В проекте контракта оплата производится на основании выставяемых счетов-фактур, оформленных в соответствии со ст. 168-169 «Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 05.08.2000 №117-ФЗ (далее – НК РФ) и в соответствии со спецификацией;

7. В проекте контракта размеры штрафа и пеней, начисляемый в виде фиксированной суммы в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» не установлены.

На основании ст. 99 Закона о контрактной системе, Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее.

Извещение № 0522300002617000001 о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 23.05.2017.

Объект закупки: минеральный порошок для приготовления асфальтобетонной смеси.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 6 436 500 рублей 00 копеек.

Источник финансирования: собственные средства.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.06.2017 заявок не поступило.

В процессе проведения внеплановой проверки заказчиком представлен мотивированный отзыв.

На заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представитель заказчика поддержал позицию, изложенную в отзыве.

В результате изучения материалов дела №7-1/296, исходя из конкретных обстоятельств настоящего дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты

окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации, течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Извещение о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 23.05.2017 в 17 часов 32 минуты.

Вместе с тем, дата и время окончания подачи заявок установлено 07.06.2017 в 09 часов 00 минут.

Ввиду изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о допущении нарушения требования ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе, в части сокращения срока окончания подачи заявок.

2. В соответствии со ст. 42 Закона о контрактной системе Заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация:

1) наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона, ответственное должностное лицо заказчика, специализированной организации;

2) краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования. В случае, если при заключении контракта объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки невозможно определить, в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке заказчик указывает цену запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, цену единицы работы или услуги. В случае, если контрактом предусматривается выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, допускается оплата такого контракта исходя из фактически выполненного объема данных работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом. При этом в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке должно быть указано, что оплата выполнения работы или оказания услуги осуществляется по цене единицы работы или услуги исходя из объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, по цене каждой запасной части к технике, оборудованию исходя из количества запасных частей, поставки которых будут осуществлены в ходе исполнения контракта, но в размере,

не превышающем начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке;

3) идентификационный код закупки;

4) ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом;

5) используемый способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

6) срок, место и порядок подачи заявок участников закупки;

7) размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом);

8) размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, в том числе указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона к участникам электронного аукциона не установлены единые требования в соответствии со ст. 31 Закона о контрактной системе, ввиду чего Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком требований п.6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной системе

3. В соответствии с ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

При проведении мониторинга на официальном сайте ЕИС закупки с реестровым номером 0522300002617000001 выявлено, что заказчиком размещены следующие документы: техническое задание и договор минеральный порошок.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком требований ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе, в части не размещения аукционной документации в единой информационной системе в установленные законом сроки.

4. 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 такого аукциона, должна содержать следующую информацию, в том числе 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. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Согласно п. 3.1 Технического задания заказчик забирает продукцию своими силами со склада поставщика, расположенного по адресу: г. Комсомольск-на-Амуре.

Ввиду изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о нарушении требований ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе, в части установления требования о наличии склада в г. Комсомольске-на-Амуре.

5. В соответствии с ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

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

Пунктом 2 договора поставки установлены цены и порядок расчетов, в соответствии с которым покупатель осуществляет оплату продукции в течении _____-ти банковских дней после ее поступления на склад на основании, выставляемых поставщиком счетов-фактур, оформленных в соответствии со ст. 168-169 НК РФ и в соответствии со спецификацией.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком требований ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

6. Согласно положениям Постановления Правительства РФ от 26.12.2011 года № 1137 «О формах и правилах заполнения (ведения) документов, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость» (далее - Постановление Правительства РФ от 26.12.2011 № 1137) счет-фактура без налога на добавленную стоимость (далее - НДС) заполняется по тем же правилам, которые установлены для оформления обычных счетов-фактур, содержащих НДС.

На основании п. 2 раздела 2 приложения № 1 к постановлению Правительства РФ от 26.12.2011 № 1137 в графах основной таблицы, предназначенной для указания ставки налога и его суммы, рассчитанной по этой ставке, в счете-фактуре, составляемой без НДС, делается запись «без НДС».

Согласно Определению от 29.03.2016 №460-О Конституционного Суда РФ лица, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, имеют возможность выбора наиболее оптимального способа организации экономической деятельности и налогового планирования: они вправе либо сформировать цену товаров (работ, услуг) без учета сумм налога на добавленную стоимость и, соответственно, без выделения этих сумм в выставляемых покупателю счетах-фактурах, что повышает ценовую конкурентоспособность соответствующих товаров (работ, услуг), либо выставить контрагенту по конкретным операциям по реализации товаров (работ, услуг) счета-фактуры с выделением суммы налога на добавленную стоимость, притом, что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет (пункт 5 статьи 173 НК РФ).

Действующее законодательство не содержит запретов на выставление счетов-фактур без начисления суммы НДС организациями, применяющими упрощенную систему налогообложения.

Ввиду изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в данной части.

7. Согласно ч. 4 ст. 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

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

В соответствии с ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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 (часть 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе).

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила определения размера штрафа и пени).

В силу пп. «б» п. 4 Правил определения размера штрафа и пени за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Согласно пп. «б» п. 5 Правил определения размера штрафа и пени за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Проект договора поставки содержит пункт, предусматривающий ответственность сторон (п.6 договора поставки), однако в указанном пункте не предусмотрены размеры штрафов и пеней за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств.

Ввиду изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о допущении нарушения требований ч.ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» на действия заказчика – муниципального унитарного предприятия «Спецавтохозяйство» при проведении электронного аукциона на поставку минерального порошка для приготовления асфальтобетонной смеси (№0522300002617000001) – частично обоснованной.
2. Признать заказчика - муниципального унитарного предприятия «Спецавтохозяйство» нарушившем ч. 3 ст. 63, п. 6 ч. 5 ст. 63, ч. 1 ст. 65, ч. 3 ст. 33, ч. 13.1 ст. 34, ч.ч. 5,8 ст. 34 Закона о контрактной системе;
3. Выдать заказчику - муниципальному унитарному предприятию «Спецавтохозяйство» предписание об устранении выявленных нарушений требований Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела № 7-1/296 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края.