

ООО «ИЗИДОЛГ»

«.....»

ГУП «Брянский хлебокомбинат №1»

«.....»

АО «ЕЭТП»

«.....»

Решение по делу № 71

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«10» мая 2018 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Заместителя председателя комиссии:

«.....»

Членов Комиссии:

«.....»

«.....»– представителя заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1»,

действующего на основании доверенности б/н от 08.05.2018 г.;

«.....»– представителя заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1», действующего на основании доверенности б/н от 08.05.2018 г.,

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы заявителя ООО «Изидолг»,

рассмотрев жалобу участника закупки ООО «Изидолг» на действия заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» за № 0527500001018000011 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установила следующее:

17.04.2018 года в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» за № 0527500001018000011 (далее – электронного аукциона).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 580 099 ,00 рублей.

Согласно представленному протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе за № 0527500001018000011–1 от 04.05.2018 г. по окончании срока подачи заявок подана 1 заявка на участие в электронном аукционе.

По итогам рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе аукционной комиссией заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» принято решение об отказе в допуске к участию в электронном аукционе единственной заявки на участие в электронном аукционе по основанию, указанному в протоколе, и в соответствии с положениями ч. 16 ст. 66 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

Контракт по итогам проведения электронного аукциона на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «Изидолг» считает, что нарушены его права и законные интересы как участника закупки, поскольку заказчиком при формировании документации заказчиком об электронном аукционе нарушены требования Закона о контрактной системе, а именно:

1) в техническом задании установлены значения показателей, которые участник закупки должен отразить в первой части заявки, при чем такие показатели товара возможно получить только путем проведения соответствующих испытаний;

2) заказчиком ограничена возможность участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, а также не являющихся плательщиками НДС включив в проект контракта требование о предоставлении счета-фактуры.

Изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, в соответствие с которыми 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 инструкцию 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, поскольку в разработанной заказчиком инструкции по заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе предусмотрено требование об указании участниками закупки в содержании первой части заявки на участие в электронном аукционе показателей товаров, которые возможно получить только при условии проведения испытаний.

В соответствии с [частью 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии),

наименование страны происхождения товара. Конкретные показатели используемого товара указываются в соответствии с приложением №2 к документации. Характеристики товара, выраженные в конкретных показателях, изменению не подлежат.

Приложение № 2 к документации об электронном аукционе содержит следующие требования к товарам, например: по позициям "Мука ржанная хлебопекарная": Зольность,% не более 0,75, Белизна, усл.ед., не менее 50, Число падений. не менее 190, Влажность не более 15; по позиции "Смесь для приготовление багетов" - Массовая доля влаги 12%.

Комиссия приходит к выводу, что инструкция, содержащаяся в документации об аукционе, устанавливает требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в электронном аукционе помимо конкретных показателей товаров, непредусмотренные [частью 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе конкретные показатели товаров, которые можно установить только в результате проведенных соответствующих испытаний. Указанные требования могут привести к ограничению количества участников закупки, поскольку [Закон](#) о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений о веществах, материалах, применяемых при изготовлении такого товара, результатах испытаний такого товара.

Выявленное в действиях заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Заказчиком ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, поскольку проект контракта на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» не содержит срок приемки выполненных работ по контракту, а также срок оформления такой приемки.

Так, в пункте 4 проекта контракта предусмотрено, что приемка Товара по качеству и комплектности осуществляется в соответствии с условиями контракта, правилами, установленными Инструкцией о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 N П-6 и Инструкцией о порядке приемки

продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 N П-7. Сдача и приемка поставленного Товара оформляются товарными накладными и Актом приема-передачи товара. Однако, информация о сроках приемки и сроках подписания акта такой приемки.

Выявленное нарушение в действиях заказчика влечет за собой невозможность определения сроков оплаты за поставленный товар, поскольку согласно пункту 8.3 проекта контракта оплата за фактически поставленный Товар производится Заказчиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в срок не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке.

Выявленное в действиях заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Довод заявителя о том, что требование заказчика о предоставлении по завершении поставки товара счета-фактуры влечет за собой ограничение количества участников закупки, использующих упрощенную форму налогообложения, не нашел подтверждения Комиссией Брянского УФАС России ввиду следующего.

Согласно п. 1 ст. 169 Налогового Кодекса Российской Федерации 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.

При этом, согласно п. 3.1 ст. 169 Налогового Кодекса Российской Федерации налогоплательщики, в том числе освобожденные от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, лица, не являющиеся налогоплательщиками, в случае выставления и (или) получения ими счетов-фактур при осуществлении предпринимательской деятельности в интересах другого лица на основе договоров комиссии, агентских договоров, предусматривающих реализацию и (или) приобретение товаров (работ, услуг), имущественных прав от имени комиссионера (агента), или на основе договоров транспортной экспедиции, а также при выполнении функций застройщика обязаны вести [журнал учета](#) полученных и выставленных счетов-фактур в отношении указанной деятельности.

Кроме того, ч. 5 ст. 173 Налогового Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

1) лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;

2) налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению. При этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете-фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг).

На основании вышеизложенного, прямого запрета на оформление счета-фактуры лицам, применяющим упрощенную систему налогообложения и лицам, не являющимся налогоплательщиками законодательством Российской Федерации не установлено. Кроме того, Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 года № 17-П разъясняет, что одним из проявлений диспозитивности в регулировании налоговых правоотношений выступает право лиц, не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость, или налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с его исчислением и уплатой, вступить в правоотношения по уплате данного налога, что в силу ч. 5 ст. 173 Налогового Кодекса Российской Федерации возлагает на таких лиц обязанность выставлять покупателю счет-фактуру с выделением в нем суммы налога и, соответственно, исчислять сумму данного налога, подлежащую уплате в бюджет. Выставленный покупателю счет-фактура, впоследствии, служит основанием для принятия указанных в счете-фактуре сумм налога к вычету.

Кроме того, положениями ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе определена лишь обязанность заказчика о включении в проект контракта условий о порядке оплаты выполненных работ, однако положениями вышеназванной нормы Закона о контрактной системе не установлен определенный перечень документов, необходимых для реализации данной обязанности, и как следствие порядок оплаты выполненных работ определяется заказчиком самостоятельно.

При обзоре п. 3.5 проекта контракта на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» Комиссией Брянского УФАС России установлено, что проект контракта не содержит императивного требования о выставлении поставщиком именно счета-фактуры, а предоставляет возможность выбора отчетного документа, так: «в день поставки Поставщик одновременно с Товаром должен передать Заказчику сопроводительные документы, относящиеся к Товару, указанные в п. 4.4 и п. 5.2 Контракта, товарную (товарно-транспортную) накладную **и (или)** акт приема-передачи товара, счет, счет-фактуру».

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу участника закупки ООО «Изидолг» на действия заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» за № 0527500001018000011 обоснованной в части установления требования к участникам закупки о предоставлении в составе заявок на участие в электронном аукционе показателей товаров, которые могут быть известны лишь при проведении испытаний.

2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» нарушения положений п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику ГУП «Брянский хлебокомбинат №1», оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Заместитель председателя комиссии

«.....»

Члены комиссии

«.....»

ГУП «Брянский хлебокомбинат №1»

«.....»

АО «ЕЭТП»

«.....»

Предписание

об устранении нарушений законодательства РФ о контрактной системе

«10» мая 2018 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Заместителя председателя комиссии:

«.....»

Членов Комиссии:

«.....»

на основании своего решения от «10» мая 2018 г. по итогам рассмотрения жалобы участника закупки ООО «Изидолг» на действия заказчика ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку сырья и ингредиентов для производства хлеба и хлебобулочных изделий для нужд ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» за № 0527500001018000011, руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), предписывает заказчику ГУП «Брянский хлебокомбинат №1», оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» совершить действия, направленные на устранение выявленных нарушений п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Нарушения устранить путем:

1. Заказчику ГУП «Брянский хлебокомбинат №1» предписывается:

1.1. Отменить протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0527500001018000011-1 от 04.05.2018 г.

1.2. Внести изменения в содержание извещения и документации об электронном аукционе:

- содержание инструкции сформировать в соответствии с показателями товаров, предусмотренными в техническом задании, исключив требование об указании участниками закупки в составе заявки показателей, значения которых могут быть известны лишь при проведении определенных испытаний;
- включить в проект контракта информацию о сроках приемки поставляемых товаров, а также о сроках оформления такой приемки.

1.3. Продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в порядке и сроки, предусмотренные ч. 6 ст. 65 Закона о контрактной системе.

1.4. Назначить:

- новую дату окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с ч. 6 ст. 63 Закона о контрактной системе;
- новую дату рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе;
- новую дату проведения электронного аукциона.

1.5. Разместить в единой информационной системе информацию об отмене вышеуказанного протокола и о внесенных изменениях в извещение и документацию об электронном аукционе за № 0527500001018000011.

1.6. Направить в адрес оператора электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» информацию об отмене протокола от 04.05.2018 г., о внесенных изменениях в содержание извещения и документации об электронном аукционе, а также о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе, о новой дате рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и о новой дате проведения электронного аукциона.

2. Оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» совершить следующие действия:

2.1. Обеспечить техническую возможность исполнения заказчиком настоящего

предписания.

2.2. Назначить новое время проведения электронного аукциона.

2.3. Возвратить единственную заявку на участие в электронном аукционе с уведомлением об отмене вышеуказанного протокола, а также о внесенных изменениях в содержание документации об электронном аукционе, о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе, о новой дате рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и о новой дате и времени проведения электронного аукциона.

2.4. Уведомить участника закупки о возможности вновь подать заявку на участие в электронном аукционе в предусмотренные документацией об электронном аукционе сроки.

3. Заказчику ГУП «Брянский хлебокомбинат №1», оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика в соответствии с требованиями законодательства РФ о контрактной системе и с учетом решения Брянского УФАС России от 10.05.2018 года.

Предписание должно быть исполнено в срок до **«15» июня 2018 года**. Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в адрес Брянского УФАС России в срок до **«15» июня 2018 года**.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.

Заместитель председателя комиссии

«.....»

Члены комиссии

«.....»

