

РЕШЕНИЕ

по делу № 197-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 09 апреля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 10 апреля 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии: «<...>» - «<...>»;
Членов
Комиссии: «<...>» - «<...>»;
«<...>». - «<...>»,

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 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), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Изидолг» (далее – ООО «Изидолг», заявитель) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2) (извещение № 0169300053418000014), в присутствии:

- представителя Администрации Первомайского городского поселения Коркинского

муниципального района Челябинской области (далее – заказчик) «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 02.03.2018;

- представителя Общества с ограниченной ответственностью «ЖилКомПроф» (заинтересованное лицо, ООО «ЖилКомПроф»), действующего на основании доверенности б/н от 02.04.2018;

- представители заявителя о времени и месте проведения Комиссии уведовлены, на заседание не явились, письменных пояснений, ходатайств не представили.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 03.04.2018 поступила жалоба ООО «Изидолг» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2) (извещение № 0169300053418000014) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 16.03.2018 в 15:46.

Начальная (максимальная) цена контракта на выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2) – 6 021 857,00 рублей.

Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе «Выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2)» (№ извещения 0169300053418000014) от 05.04.2018 аукцион признан несостоявшимся.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен.

Доводы жалобы ООО «Изидолг» заключаются в следующем.

1. Допущенное заказчиком в описании объекта закупки (техническом задании) указание показателя с числовым значением 10 знаков после запятой нарушает положения статьи 33 Закона о контрактной системе и создает препятствия для участников закупки при оформлении заявок на участие в аукционе.
2. Заказчиком ограничена возможность участия в закупке индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС.
3. Проект контракта не содержит положение об обязательном условии уменьшении суммы, подлежащей уплате в случае, если контракт заключается с физическим лицом.

Представитель заказчика с доводами жалобы ООО «Изидолг» не согласился и пояснил, что описание объекта закупки соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, поскольку обжалуемые заявителем числовые значения являются количественным показателем, а не значением характеристики товара. Проект контракта содержит положение об уплате налога подрядчиком как являющимся, так и не являющимся плательщиком НДС, а также предусмотрен случай, когда муниципальный контракт заключается с физическим лицом. Считает доводы жалобы необоснованными.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки

надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона для закупки № 0169300053418000014, пункту 5 информационной карты документации об аукционе объектом закупки является выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2), описание объекта закупки установлено заказчиком в техническом задании (Приложение № 1 к документации об электронном аукционе).

Приложением № 1 является Техническое задание на выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2).

Пунктом 5 Технического задания определен перечень материалов (товара), используемых при капитальном ремонте наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2).

Таблица указанного перечня состоит из следующих столбцов: №, материальные ресурсы (включая описание товара и его показатели), единицы измерения, количество.

Необходимо отметить, что обжалуемые заявителем числовые значения с 10 знаками после запятой содержатся в столбце, означающем количество используемых материалов.

Принимая во внимание требования к содержанию заявки, инструкцию по заполнению заявки, а именно, что заявка участника помимо согласия участника на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией (п.5 Технического задания (Приложение № 1 к документации об электронном 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), Комиссия приходит к выводу, что количественный показатель не является характеристикой объекта закупки и не может повлиять на ограничение количества участников закупки.

Доказательств создания препятствия для участников закупки при оформлении заявок на участие в аукционе ООО «Изидолг» не представлено, довод заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

Вместе с тем, антимонопольный орган отмечает, что требования пункта 1 части 1, части статьи 33 Закона о контрактной системе соблюдены заказчиком не в полном объеме, поскольку из содержания технического задания невозможно установить максимальные и (или) минимальные значения показателей, позволяющих определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Только при совокупном прочтении инструкции по заполнению заявки, требований к содержанию заявки и Приложения № 1 к документации об электронном аукционе можно сделать вывод о том, что необходимо отразить в заявке в неизменном виде, а что подлежит конкретизации участником закупки.

Так, результаты рассматриваемого электронного аукциона (аукцион признан несостоявшимся ввиду отказа в допуске всех участников закупки) позволяют говорить о том, что никому из восьми участников не были понятны установленные заказчиком требования к материалам (товарам), используемым при капитальном ремонте наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2).

2. В силу пункта 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - 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 (далее – Налоговый кодекс РФ) [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

Согласно пункту 2 статьи 42, пункту 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об аукционе и проекте контракта, являющимся неотъемлемой частью документации об аукционе, должно содержаться краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, 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 соответствии со статьей 143 Налогового кодекса РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются организации и

индивидуальные предприниматели.

Пунктом 1 статьи 169 Налогового кодекса РФ установлено, что 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 главой 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 346.11 Налогового кодекса РФ предусмотрено применение хозяйствующими субъектами упрощенной системы налогообложения, которые в данном случае не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

По мнению заявителя, поскольку организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, оформлять счета-фактуры не должны, положение проекта контракта, согласно которому оплата выполненных по муниципальному контракту работ производится на основании акта выполненных работ по предъявленной счет-фактуре, ограничивает возможность участия в закупке индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС.

В силу пункта 3.1 проекта контракта цена муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев, прямо указанных в разделе 8 муниципального контракта _____ и составляет _____ (_____) рублей _____ копеек, включая **НДС/без НДС** (в случае если Подрядчик не является плательщиком НДС).

Согласно пункту 3.2 проекта контракта в цену муниципального контракта включаются все расходы, связанные с выполнением работ, в том числе транспортные расходы, оплата труда работников, расходы на приобретение материалов и других расходов, связанных с исполнением муниципального контракта, а также уплату всех налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с исполнением обязательств по муниципальному контракту.

Пунктом 3.4 проекта контракта предусмотрено, что оплата выполненных по муниципальному контракту работ производится по факту их выполнения, на основании акта выполненных работ, по предъявленному **счету, счет-фактуре**, путем перечисления денежных средств с лицевого счета, открытого заказчиком в УФК по Челябинской области (Администрация Первомайского городского поселения Коркинского муниципального района Челябинской области), на расчетный счет подрядчика.

В соответствии с пунктом 3.6 проекта контракта акт приемке выполненных

работ, **счет (счет-фактура)** предоставляются подрядчиком в 2-х экземплярах.

Таким образом, в документации о закупке установлено условие о порядке формирования цены контракта, включающей налоги, которые должен оплатить подрядчик в зависимости от выбранной им системы налогообложения, что не противоречит пункту 2 статьи 42, пункту 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

3. В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 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. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Пунктом 3.10 проекта контракта установлено, что в случае, если муниципальный контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате физическому лицу, уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой муниципального контракта.

Таким образом, проект контракта не противоречит части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, довод заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

В силу части 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 6 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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).

Часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе определяет, 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 утверждены «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» (далее – Правила).

В силу пункта 2 Правил размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В нарушение частей 4, 6, 8 Закона о контрактной системе, проект контракта не содержит ответственность поставщика за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Законом о контрактной системе), предложившем наиболее высокую цену за право заключения контракта (пункт 5 Правил).

Вместе с тем, принимая во внимание, что допущенное нарушение на результаты проведенного аукциона не повлияло, Комиссия принимает решение предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 «Об утверждении административного регламента 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Изидолг» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение капитального ремонта наружной теплотрассы до ул. Мира (от т.41 длиной 250,37*2) (извещение № 0169300053418000014) не нашедшей подтверждения, необоснованной.

2. По результатам проведенной внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушения частей 4, 6, 8 Закона о контрактной системе, пункт 5 Правил.

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