

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 04-50/417-2017

«11» декабря 2017 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:
<...>,

в присутствии:

представителей ФГБУ «Байкальский государственный природный биосферный заповедник» <...>, доверенность от 08.12.2017 № 13, <...>, доверенность от 08.12.2017 № 14,

в отсутствие представителя ООО «МегаСтрой», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «МегаСтрой» (вх. от 04.12.2017 № 7132) на действия ФГБУ «Байкальский государственный природный биосферный заповедник» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на изготовление и обустройство тропы "Путь к Байкалу". Третий участок: "Заповедная долина" (реестровый номер <...>) (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 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 – Закон о контрактной системе), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

установила:

Заявитель не согласен с отдельными положениями документации об аукционе, полагает, что они не соответствуют требованиям Закона о контрактной системе в части требования к составу первой части заявки, о необходимости прикрепления паспорта и/или протокола испытания товара, подтверждающего указанные в заявке сведения, отсутствие которых влечет за собой отказ в допуске к участию в аукционе, что нарушает часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Заказчиком установлены излишние требования к материалам по позициям:

- болты (относительное удлинение после разрыва; напряжение от пробной нагрузки; относительное сужение площади после разрыва; коэффициент пробной нагрузки и т.д.),

- электроды (временное сопротивление разрыву; относительное удлинение; ударная вязкость; содержание в наплавленном металле, %, серы и фосфора),

- проволока (временное сопротивление, относительное сужение поперечного сечения после разрыва), что приводит к нарушению требований пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Также Заявитель оспаривает положение пункта 2.5 проекта контракта в части документов предоставляемых для оплаты, а именно счет-фактура. Поясняет, что организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, оформлять счета-фактуры не должны в соответствии с нормой статьи 169 Налогового кодекса российской Федерации. Заказчик тем самым нарушает требование части 6 статьи 31 настоящего закона.

Просит провести проверку, выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик представил отзыв на жалобу, поясняет следующее:

- требование о необходимости прикрепления паспорта и/или протокола испытания товара, носит рекомендательный характер, что вполне понятно написано в приложении к документации: Инструкция по заполнению первой части заявки: а именно «участникам закупки рекомендуется в качестве подтверждения представленных ими сведений о товаре (материале) указывать в первой части заявки наименование производителя, ссылку на адрес страницы официального сайта производителя, на которой производителем указаны диапазоны либо интервалы значений, использованные участником закупки, или прикреплять иной документ (например, паспорт и/или протокол испытания товара (материала)), подтверждающий указанные ими в заявке сведения»;

- по поводу требований к материалам указанным в техническом задании, значения которых становятся известны при испытании конкретной партии товара, представитель Заказчика пояснила, что данные параметры носят рекомендательный характер, что и было уточнено в разъяснениях, размещенных на официальном сайте в Единой информационной системе;

- по поводу включения в список платежных документов счет-фактуры пояснила, что данный вопрос не является препятствием для участия в аукционе и решается в рабочем порядке при заключении договора.

Кроме того, Заказчик указывает, что на участие в Аукционе подано 8 заявок, из них допущено к участию 7 заявок.

Просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

14.11.2017 в Единой информационной системе размещено извещение № 0302100009617000012 о проведении Аукциона и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 11 470 880,00 рублей.

1. В инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе документации об аукционе предусмотрено, что участникам закупки рекомендуется в качестве подтверждения представленных ими сведений о товаре (материале) указывать в первой части заявки наименование производителя, ссылку на адрес страницы официального сайта производителя, на которой производителем указаны диапазоны либо интервалы значений, использованные участником закупки, или прикреплять иной документ (например, паспорт и/или протокол испытания товара (материала)), подтверждающий указанные ими в заявке сведения. Непредставление указанных документов и сведений в составе заявки на участие в аукционе в электронной форме влечет за собой отказ в допуске к участию в аукционе в электронной форме и признание заявки участника не соответствующей требованиям настоящей документации. Участник закупки не должен допускать наличие в заявке противоречий, альтернативных двойных (некорректных) сведений. Заявка должна содержать только достоверные сведения. Все документы, входящие в состав заявки на участие в аукционе в электронной форме, должны иметь четко читаемый текст.

В части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что должна содержать первая часть заявки на участие в электронном аукционе. Такие сведения как наименование производителя, ссылка на адрес страницы официального сайта производителя, на которой производителем указаны диапазоны либо интервалы значений, использованные участником закупки, либо требования о прикреплении каких-либо документов, подтверждающих сведения указанные в первой части заявки, не предусмотрены. Более того, отклонять заявку участника закупки по такому требованию, не допустимо.

Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3 и 5](#) настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Таким образом, Заказчиком нарушено требование, установленное частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

2. Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе 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.

В составе документации об аукционе имеется техническое задание – «Качественные характеристики материалов» (далее – Требования к материалам).

Незаконно установлены требования к следующим товарам:

- болты (относительное удлинение после разрыва; напряжение от пробной нагрузки; относительное сужение площади после разрыва; коэффициент пробной нагрузки и т.д.),
- электроды (временное сопротивление разрыву; относительное удлинение; ударная вязкость; содержание в наплавленном металле, %, серы и фосфора),
- проволока (временное сопротивление, относительное сужение поперечного сечения после разрыва)

В указанных позициях содержатся показатели, которые будут известны только после проведения лабораторных исследований.

Учитывая изложенное, Заказчиком установлены излишние требования к описанию участниками закупки в составе заявок, помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, непредусмотренные частью 6 статьи 66 закона результатов испытаний, компонентного состава товаров (химический состав). Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ для предоставления подробных сведений о веществах, результатах испытаний, технологических процессах, материалах, применяемых при изготовлении такого товара.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, что не позволяет надлежащим образом сформировать заявку участникам закупки и соответственно приводит к ограничению количества участников закупки.

Вместе с тем, установлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе 7 заявок из 8, были допущены к участию в Аукционе, и по обжалуемым позициям Требований к материалам единственная недопущенная к участию в аукционе заявка не отклонялась.

6 участников аукциона приняли участие в процедуре аукциона на понижение начальной (максимальной) цены контракта, зафиксировано снижение цены в размере 33,76%.

Таким образом, допущенное нарушение не повлияло на результаты торгов, следовательно, выдача предписания нецелесообразна.

3. Довод Заявителя о включении в список платежных документов счет-фактуры, признан несостоятельным.

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.

В приложении № 1 к документации представлен проект государственного контракта.

Пунктом 2.5 проекта государственного контракта установлены документы, предоставляемые для оплаты, в том числе счет-фактура.

Согласно пункта 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки – это 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.

Пунктом 1 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации 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.

Как следует из положений статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации у индивидуальных предпринимателей и организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения, отсутствует обязанность оформлять счета-фактуры, но при этом запрет на их оформление также не предусмотрен.

Согласно пункту 5 статьи 168 Налогового кодекса Российской Федерации при реализации товаров (работ,

услуг) налогоплательщиками, освобожденными в соответствии со статьей 145 Налогового кодекса Российской Федерации от исполнения обязанностей налогоплательщика, счета-фактуры составляются без выделения соответствующих сумм налога. При этом на указанных документах делается соответствующая надпись или ставится штамп "Без налога (НДС)".

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что условия исполнения контракта, предусмотренные пунктом 4.4 проекта государственного контракта, не ограничивают возможность участия индивидуальных предпринимателей и организаций, применяющих упрощенную форму налогообложения и не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «МегаСтрой» обоснованной в части.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Предписание не выдавать в связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на результаты Аукциона.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>