

Решение № 04-01/50-2017

по жалобам ИП Черняк Георгий Евгеньевич, ООО «Профит плюс»

(извещение № 0190200000317000189)

09 марта 2017 года

г. Салехард

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу (далее – Комиссия) по контролю в сфере закупок (размещения заказов) товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>,

рассмотрев жалобы ИП Черняк Георгий Евгеньевич (Алтайский край, с. Белоглазово), ООО «Профит плюс» (г. Сочи) (далее – Заявитель) на действия Заказчика - государственное казенное учреждение «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки в электронной форме «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Здание, расположенное по адресу: ЯНАО, Ямальский район, с. Яр-Сале, ул. Худи-Сэроко, д. 19, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000189) 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), пунктом 3.31 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступили жалобы ИП Черняк Георгий Евгеньевич, ООО «Профит плюс» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона.

По мнению ИП Черняк Георгий Евгеньевич, положения аукционной документации нарушают требования части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе по следующим основаниям:

в Приложении 1.3 к ПотребностиТребования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ»:

- в пункте 21 «Кабель 4x2x0,51» указано: Сечение провода 0,52, если в наименовании материала «4x2x0,51» - это размеры кабеля, значит, Заказчиком в наименовании оборудования указано конкретное значение сечения кабеля «0,51», а в колонке «Параметры эквивалентности/соответствия» Заказчиком указано другое требование к сечению провода «0,52», которое вводит участников закупки в заблуждение, так как эти два значения противоречат друг другу;

- в пункте 30 «Электроды» указано: ГОСТ 9467-75. Для сварки углеродистых и низколегированных конструкционных сталей с временным сопротивлением разрыву до 50 кгс/мм, ГОСТ 9467-75временного сопротивления разрыву является «кгс/мм²», однако «кгс/мм»;

- в пункте 61 «Краска водоэмульсионная» в соответствии с требованиям ГОСТ 28196-89. Укрывистость высушенной пленки – 120 г/м, согласно ГОСТ 28196-89 единицей измерения показателя укрывистости высушенной пленки является «г/м²», однако Заказчиком указано не существующая единица измерения;

- в пункте 64 «Эмаль серая» указано в соответствии с требованиями ГОСТ 6465-76. Блеск покрытия по фотоэлектрическому блескомеру не менее 50%. Степень перетира не более 25 мкм. Время высыхания до степени 3 при температуре (20±2) °С не более 48 часов. Прочность пленки при ударе по прибору типа У-1 не менее 40 см. Укрывистость высушенной пленки не более 100%, указанные Заказчиком значения и единицы измерения не соответствует ГОСТу 6465-76.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлено:

В силу пункта 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).

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

На заседании Комиссии представители Заказчика относительно доводов Заявителя пояснили, что в аукционной документации были допущены ошибки в части:

- указание в характеристике «сечение провода 0,52»;

- указанная единицы измерения показателя укрывистости высушенной пленки в %;

- указанная единицы измерения для сварки углеродистых низколегированных конструкционных сталей с временным сопротивлением разрыву до 50 кгс/мм

вместо кгс/мм².

Относительно довода Заявителя, что установленные в приложении 1.3 «Требования к материалам» требования вводят в заблуждение участников, не нашел своего подтверждения, так как по окончании подачи заявок на участие в электронном аукционе поданы две заявки.

Таким образом, доводы Заявителя частично обоснованны.

По мнению ООО «Профит плюс», положения аукционной документации противоречат требованиям Закона о контрактной системе по следующим основаниям:

- содержащее положение в проекте контракта ограничивает возможность участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС;
- Заказчик разместил аукционную документацию в формате, исключающим копирование отдельных фрагментов текста, что ограничивает возможность ознакомления с ней;
- не указаны нормы ГОСТ для применяемых материалов/товаров, при этом не указана причина невозможности использования конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал, установлены требования к химическому составу, компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлено:

В соответствии с частями 1, 2 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.

При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с 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.

Из смысла положений Закона о контрактной системе, государственный/муниципальный контракт заключается и исполняется по цене, предложенной победителем электронного аукциона. При этом в Законе о контрактной системе отсутствуют нормы о корректировке цены контракта в зависимости от применяемой системы налогообложения у участника закупки (победителя закупки).

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ), организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением этого налога, подлежащего уплате при ввозе товаров на территорию РФ, а также налога, уплачиваемого согласно ст. 174.1 главы 21 НК РФ.

Согласно части 5 статьи 346.11 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не освобождаются от обязанностей налоговых агентов по налогу на добавленную стоимость, предусмотренных Кодексом.

В иных случаях организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, исчислять налог на добавленную стоимость не должны.

Таким образом, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, реализуют товары (работы, услуги) без учета налога на добавленную стоимость.

Следовательно, корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупки, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки не допускается, за исключением случая, если проект контракта не содержит положения о том, что если победитель закупки или иной участник закупки, с которым заключается контракт, применяет упрощенную систему налогообложения (УСН) или иную другую систему налогообложения, то цена контракта уменьшается на сумму НДС.

Между тем, материалами дела установлено, что проект контракта по данной закупке вышеуказанного положения не содержит.

Таким образом, с учетом положений проекта контракта и Закона о контрактной системе, контракт по данной закупке заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

При этом, цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта, в том числе на сумму налога на добавленную стоимость.

Таким образом, если участник закупки, признанный победителем закупки, не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), то при заключении контракта при указании цены контракта вместо указания суммы НДС ставится прочерк; при оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Согласно части 2 статьи 4 Закона о контрактной системе порядок функционирования единой информационной системы, требования к технологическим и лингвистическим средствам единой информационной системы, в том числе требования к обеспечению автоматизации процессов сбора, обработки информации в единой информационной системе, порядок информационного взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами, в том числе в сфере управления государственными и муниципальными финансами, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 4 Закона о контрактной системе установлено, что информация, содержащаяся в единой информационной системе, является общедоступной и предоставляется безвозмездно.

Порядок пользования официальным сайтом и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 декабря 2015 г. № 1414 «О порядке функционирования единой информационной системы в сфере закупок» (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 15 Порядка лингвистические средства единой информационной системы и официального сайта должны обеспечивать участникам единой информационной системы возможность формирования и просмотра в единой информационной системе и на официальном сайте информации и документов на русском языке.

Информация и документы в случаях, предусмотренных федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами, может формироваться в единой информационной системе с использованием букв латинского алфавита.

В соответствии с пунктом 17 Порядка при размещении электронных документов в единой информационной системе или обмене электронными документами в процессе взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами применяются единые форматы электронных документов. Указанные форматы электронных документов устанавливаются Министерством финансов Российской Федерации.

В Порядке отсутствуют требования о том, что файл аукционной документации должен быть размещен в формате, обеспечивающем осуществление поиска и копирования фрагментов текста.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с пунктом 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 следующую информацию: 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 пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Между тем, из вышеуказанных норм не следует, что в описании объекта закупки должно содержаться указание на конкретный ГОСТ.

Пунктом 1.3. проекта контракта установлено, в том числе следующее:

«Подрядчик гарантирует выполнение работ и поставку материала по Контракту в соответствии с требованиями Федерального закона от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ, приказа Минэкономразвития России №229 от 04.06.2010 года, СНиП, ГОСТ и технических регламентов».

Таким образом, из аукционной документации не следует, что у участников закупки отсутствует возможность использования конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о

закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, 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.

В инструкции по заполнению указано, что показатели химического состава, температуры, влажности при составлении заявки конкретизировать не нужно.

Любой довод жалобы, если его обоснованность прямо не следует из положений Закона о контрактной системе, нуждается в доказывании.

Комиссия отмечает, что согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Заявителем не представлены надлежащие доказательства того, что установленные требования Заказчиком к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, а также надлежащие доказательства того, что установленные в описании объекта закупки требования влекут ограничение количества участников закупки.

Поскольку довод жалобы Заявителя предполагает, что действиями заказчика ущемляются права и законные интересы участника закупки, положение части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные препятствия для оформления и подачи заявки на участие в закупке.

По окончании подачи заявок на участие в электронном аукционе поданы две заявки.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

При вышеизложенных обстоятельствах Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что действия Заказчика нарушают требований части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [пунктом 1 части 15 статьи 99](#), [частью 8 статьи 106](#) Федерального закона о контрактной системе Комиссия

решила:

1. Признать жалобу ИП Черняк Георгий Евгеньевич (Алтайский край, с. Белоглазово) на действия Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Здание, расположенное по адресу: ЯНАО, Ямальский район, с. Яр-Сале, ул. Худи-Сэроко, д. 19, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000189) частично обоснованной.
2. Признать жалобу ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Здание, расположенное по адресу: ЯНАО, Ямальский район, с. Яр-Сале, ул. Худи-Сэроко, д. 19, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000189) необоснованной.
3. Признать Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Здание, расположенное по адресу: ЯНАО, Ямальский район, с. Яр-Сале, ул. Худи-Сэроко, д. 19, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000189) нарушившим требования части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
4. Выдать Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе и с учетом Решения от 09.03.2017 дело №04-01/50-2017.
5. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в отношении должностного лица Заказчика утвердившегося аукционную документацию с нарушением требований части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.