

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/60-2018

07.05.2018 г.  
Магадан

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе с участием представителей заказчика – У (дов. №б/н от 07.05.2018), I (дов. №б/н от 07.05.2018), без участия представителя заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Изидолг» на положения аукционной документации заказчика – [МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-электротеплосеть»](#) при проведении электронного аукциона «Приобретение угля для прочих потребителей с централизованным теплоснабжением на 1-ое полугодие 2018 года» (реестровый номер [0547600001318000017](#)).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на то, что заказчик составил Аукционную документацию с нарушением требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для

обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

## УСТАНОВИЛА:

**1.** 29.03.2018 заказчиком – МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-электротеплосеть» в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Приобретение угля для прочих потребителей с централизованным теплоснабжением на 1-ое полугодие 2018 года» (реестровый номер [0547600001318000017](#)). Начальная (максимальная) цена контракта 9 534 607,68 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 27.04.2018 15:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 30.04.2018; дата проведения аукциона – 03.05.2018.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 30.04.2018 №0547600001318000017-1 заявка ООО «Колымская угольная компания» признана соответствующей требованиям.

**2** . По мнению заявителя, заказчиком в аукционной установлено требование об обязанности участника указывать в заявке показатели товара, которые могут быть известны лишь при испытании отдельной партии товара. При этом, участник не обязан иметь в наличии товар на момент подачи заявки.

В соответствии с п.1, п.2 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер;  
2) 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.

Ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч.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 соответствии с п. 2 ч. 1 ст.64 Закона о контрактной системе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция 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.

Заказчиком в Техническом задании на поставку товара, определено, что предметом закупки является уголь каменный, марки Д (рядовой) энергетический.

При рассмотрении материалов Комиссия Магаданского УФАС России установила, что отдельные характеристики поставляемого угля каменного, марки Д, установленные в аукционной документации, не соответствуют заявленному ГОСТу 32464-2013:

<i>Показатель</i>	<i>Требование к характеристике товара, установленное заказчиком в техническом задании</i>	<i>Технические требования, установленные в ГОСТе 32464-2013</i>

1 Зольность А <sub>1</sub> , %, не более: - каменный уголь и антрацит	Средняя: 15 Предельная: 30	45,00
2 Массовая доля общей серы, %, не более	0,25	4,50
3 Массовая доля хлора Cl, %, не более	Не установлено	0,60
4 Массовая доля мышьяка As, % (ppm)*, не более	Не установлено	0,02 (200)

Также, заказчиком установлены такие характеристики как влага общая на рабочее состояние топлива, содержание минеральных примесей, выход летучих веществ, средний показатель низшей теплоты сгорания рабочего топлива, которые не предусмотрены ГОСТом.

На заседании Комиссии заказчик **предоставил расчет** установленных в техническом задании показателей основываясь, в том числе на установленных котлах типа КЕБ в котельной МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-электротеплосеть».

Заявителем не представлено доказательств того, что используемые товары требуют испытаний партии для определения характеристик на каждую партию, а, следовательно, доказательств ограничения допуска к участию в аукционе.

Ссылка заявителя на письмо ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 в данном случае несостоятельна, так как заказчиком не установлены требования к подобному описанию в составе заявок химического состава и (или) компонентов товара, показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства.

Довод заявителя о необходимости испытаний для отдельных партий товара не нашел своего подтверждения. Однако, заказчиком допущено нарушение п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе. Выявленное нарушение Закона о контрактной системе свидетельствует о наличии признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**3** . По мнению заявителя, заказчик разместил документацию в формате, исключающем копирование отдельных фрагментов текста.

В части 2 статьи 112 Закона о контрактной системе указано, что заказчики размещают в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в Интернете информацию о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планы-графики размещения заказов на 2014 и 2015 гг. по правилам, действовавшим до дня вступления в силу данного Закона. При этом должны быть учтены особенности, которые могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы РФ.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что на сайте ЕИС документация заказчика размещена в формате «Word», при этом, некоторые файлы, такие как техническое задание, размещены в формате «PDF».

Согласно пункту 2.9.2 Регламента размещения заказа путем проведения аукциона в электронной форме на общероссийском официальном сайте – в систему допускается загружать файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, **PDF**, xls, xlsx, rar, zip, ppt, odf.

Формат «PDF» не ограничивает возможность ознакомления участников закупок с документацией об аукционе. Файл в формате «PDF» позволяет осуществлять ознакомление, печать и копирование отдельных фрагментов текста общедоступными средствами, что, в том числе, подтверждается представленными Заявителем фрагментами указанного приложения при формировании 1 и 2 пунктов рассматриваемой жалобы.

Таким образом, размещенная на сайте документация опубликована в общедоступных форматах, доступна для ознакомления и не зашифрована.

Исходя из вышеизложенного, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

**4.** В жалобе заявитель указывает, что заказчик ограничил

возможность участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС.

Согласно п. 6. 1 Раздела 6 проекта контракта оплата поставляемого угля осуществляется посредством безналичных расчётов не позднее 30 (тридцати) календарных дней с даты отгрузки угля, указанной в транспортной накладной, на основании выставленных **Поставщиком счётов-фактур**, товарных накладных, реестров транспортных накладных.

Согласно п. 4 ст. 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 [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 ч. 13 ст. 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.

Исходя из положений Постановления Правительства РФ от 26.12.2011 № 1137 «О формах и правилах заполнения (ведения) документов, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость» (далее - Постановление №1137) *счет-фактура без НДС* заполняется по

*тем же правилам, которые установлены для оформления обычных счетов-фактур, содержащих НДС.*

На основании пункта 2 раздела 2 приложения № 1 Постановления №1137 в графах основной таблицы, предназначенной для указания ставки налога в его суммы, рассчитанной по этой ставке, в счете-фактуре, составляемой без НДС, делается запись «без НДС».

В Определении Конституционного Суда РФ от 29.03.2016 №460-О указано: «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, при том что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет (пункт 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации)».

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что указанный пункт проекта контракта не противоречит нормам законодательства о контрактной системе. Заявитель не подтвердил нарушения своих прав, указанным пунктом документации об электронном аукционе, а также не представил доказательств невозможности его исполнения.

Таким образом, вышеуказанный довод жалобы признан необоснованным.

**5.** По мнению заявителя, заказчиком в проекте контракта неверно установлен размер штрафа.

В соответствии с 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.

Как следует из ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с пп.«б» п.3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее - Постановление №1042) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы **в размере 5 процентов цены контракта** (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно). Заказчиком установлена начальная максимальная цена контракта 9 534 607,68 рублей.

В проекте контракта установлено:

7.2.1. 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 Постановлением № 1042.

7.2.2. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки

исполнения обязательств, предусмотренных Contractом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 5 000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

7.2.3. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Contractом. Такая пеня устанавливается в размере одной трёхсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

7.3.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Contractом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Contractом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы 5 процентов от цены Contractа, т.е. \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей \_\_\_\_ копеек.

7.3.4. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Contractом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в Contractе таких обязательств) в виде фиксированной суммы в размере 5 000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что снижение цены контракта во время проведения электронного аукциона менее 3 млн. было маловероятно, следовательно, заказчику нецелесообразно устанавливать в проекте контракта подотлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Постановлением №1042.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений заказчика, поскольку размер штрафа, при указанной НМЦК, установлен верно. Кроме того, аукцион в электронной форме признан несостоявшимся, на участие в закупке направил заявку единственный участник. Таким образом, довод заявителя признан необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Изидолг» на действия заказчика - [МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-электротеплосеть»](#) при проведении электронного аукциона «Приобретение угля для прочих потребителей с централизованным теплоснабжением на 1-ое полугодие 2018 года» (реестровый номер [0547600001318000017](#)) необоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение п.2 ч.1 ст. 64 о контрактной системе.
3. Предписание не выдавать, в связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на итоги проведения закупки.
4. Передать сведения о выявленных нарушениях соответствующему должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.