

ООО «Строй Лес»

«.....»

Администрация Новозыбковского
района

«.....»

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

«.....»

Решение по делу № 138

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«20» июля 2018 года
Брянск

Г.

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

Заместителя председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в присутствии:

«.....» – представителя заказчика Администрация Новозыбковского района,
действующего на основании доверенности от 20.07.2018 года № 22;

«.....» – представителя заказчика Администрация Новозыбковского района, действующего на основании доверенности от 20.07.2018 года № 23;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы представителя заявителя ООО «Строй Лес».

рассмотрев жалобу участника ООО «Строй Лес» на действия заказчика Администрация Новозыбковского района при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013 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:

28.06.2018 года в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение и документация о проведении электронного аукциона на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013 (далее – электронного аукциона).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 653 120 ,00 рублей.

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

До окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подано 2 заявки. Согласно протоколу [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2018 №0127300003918000013-1](#) единой комиссией заказчика Администрация Новозыбковского района принято решение о допуске к участию в проводимом электронном аукционе за № 0127300003918000013 всех участников закупки.

Заявитель ООО «Строй Лес» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика Администрация Новозыбковского района сформировавшего документацию об электронном аукционе за № 0127300003918000013 с нарушением требований Закона о контрактной системе, а именно, по мнению заявителя:

1. Заказчиком в п. 18 информационной карты документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 неверно установлена дата окончания подачи запроса на разъяснение положений документации об электронном аукционе;
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;
3. Заказчиком в документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 неправомерно определена обязанность предоставления Подрядчиком графика производства работ, что по мнению заявителя, впоследствии может повлечь за собой изменение условий контракта;
4. Заказчиком в документации об электронном аукционе при описании объекта закупки использованы документы в сфере стандартизации, действие которых в настоящее время прекращено.
5. В позиции 3 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013, заказчиком установлен показатель наружного диаметра трубы не в соответствии с действующим ГОСТ 632-80 «Трубы обсадные и муфты к ним. Технические условия»;
6. Заказчиком в позиции 81 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 не установлены показатели товара (хомуты стальные), позволяющие определить соответствие товара, требованиям документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013.

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России от заказчика Администрация Новозыбковского района поступили письменные пояснения по доводам, изложенным в жалобе (вх. № 5446 от 18.07.2018 года), согласно которым, заказчик Администрация Новозыбковского района считает доводы, изложенные в жалобе необоснованными.

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 Администрация Новозыбковского района при осуществлении рассматриваемой закупки не нарушены положения п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, согласно которым документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, а также ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе, согласно которым в течение двух дней с даты поступления от оператора

электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе, поскольку заказчиком в документации об аукционе в электронной форме на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013 надлежащим образом установлена дата окончания срока подачи запроса на разъяснение положений документации об электронном аукционе.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе должен поступить заказчику не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Для расчета даты окончания срока запроса разъяснений документации об аукционе следует отнять от даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе три дня. Четвертый день, таким образом, будет датой окончания срока запроса участникам такого аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе. Если запрос поступает позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок (то есть за два дня или за один день), то давать разъяснения на такой запрос заказчик не должен.

Извещение о проведении электронного аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru 28.06.2018 года.

Согласно разделу 18 Информационной карты документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 установлена дата начала и окончания срока предоставления участниками аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 с 28.06.2018 г. по 14.07.2018 г.

Учитывая, что датой окончания срока подачи заявок на участие в данном электронном аукционе является 16.07.2018 года, следовательно, датой окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации необходимо считать – 14.07.2018 года.

Таким образом, заказчиком Администрация Новозыбковского района установлен верный срок окончания предоставления разъяснений положений документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 – 14.07.2018 года.

2. 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.

3. Заказчиком Администрация Новозыбковского района при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч.1 ст. 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которой 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, а также положения ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми, при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона, поскольку пунктом 18 приложения №2 «Техническое задание» к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 определена обязанность предоставления Подрядчиком графика производства работ, что впоследствии может повлечь за собой изменение условий контракта на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013 при его исполнении и нарушение требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Заказчиком Администрация Новозыбковского района при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать при составлении описания объекта закупки показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающуюся 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, поскольку:

Во-первых, сформированные заказчиком Администрация Новозыбковского района показатели используемых в процессе выполнения работ материалов не соответствуют требованиям действующих национальных стандартов.

Так, в частности, по позиции 3 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 потребностью заказчика являются «Трубы бесшовные обсадные из стали группы Д и Б с короткой треугольной резьбой, наружным (условным) диаметром: 273 мм, толщина стенки 8,9 мм», однако показатели вышеназванного товара, установлены не в соответствии с действующим ГОСТ 632-80 «Трубы обсадные и муфты к ним. Технические условия (с Изменениями N 1, 2, 3, 4)». Согласно ГОСТ 632-80 при толщине стенки равной 8,9 мм, условный диаметр трубы равен 273 мм, в то время как наружный диаметр должен быть равен 273,1 мм.

Положениями п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе императивно установлено требование об использовании заказчиком при формировании характеристик приобретаемого товара характеристик, показателей, потребительских свойств товара, которые предусмотрены техническими регламентами, ГОСТами и другими документами, применяемыми в системе национальной стандартизации.

Во-вторых, в документации об электронном аукционе заказчиком при описании объекта закупки по отдельным позициям технического задания использованы документы в сфере стандартизации, действие которых в настоящее время прекращено.

Так, в частности указанный в позициях 45-47 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 ГОСТ Р 50031-2012 «(МЭК 60934:2007) Автоматические выключатели для электрооборудования (АВО)»

прекратил свое действия, указанный в позициях 110-115 ГОСТ «8020-90 Конструкции бетонные и железобетонные для колодцев канализационных, водопроводных и газопроводных сетей. Технические условия» прекратил свое действие и заменен ГОСТом 8020-2016 «Конструкции бетонные и железобетонные для колодцев канализационных, водопроводных и газопроводных сетей. Технические условия».

5. Заказчиком Администрация Новозыбковского района при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, согласно которым 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, поскольку заказчиком в документации об электронном аукционе не установлены показатели используемых в процессе выполнения работ материалов, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров потребности заказчика, поскольку заказчиком в позиции 81 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 не установлены показатели товара (хомуты стальные), позволяющие определить соответствие закупаемых товаров установленным заказчиком требованиям.

Так, в частности, согласно позиции 81 приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию» являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013 потребностью заказчика является «хомуты стальные», однако показателей используемых в процессе выполнения работ материалов заказчиком не предусмотрены.

Отсутствие в документации показателей товаров не позволяет участникам закупки определить потребность заказчика и не предоставляет возможность сформировать предложение в отношении используемых в процессе выполнения работ материалов.

6. Заказчиком Администрация Новозыбковского района при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, согласно которым в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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, поскольку при обзоре приложения №1 («Материалы») к «Техническому заданию», являющегося приложением №2 к документации об электронном аукционе за № 0127300003918000013, установлено, что в отношении планируемых к использованию материалов содержится указание на товар конкретного производителя, в частности:

- п. 45 содержится указание на выключатели автоматического производства компании «IEK».

Выявленные в действиях заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе содержат признаки административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 участника закупки ООО «Строй Лес» на действия заказчика Администрация Новозыбковского района при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013 частично обоснованной, в части установления заказчиком в документации об электронном аукционе обязанности предоставления Подрядчиком графика производства работ, установления показателей товара не в соответствии с положениями действующих ГОСТов, в части использовании заказчиком при описании конкретных показателей материалов не действующими ГОСТов, а также не установления показателей товара, позволяющих определить соответствие товара, требованиям документации об электронном аукционе.
2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика Администрация Новозыбковского района нарушения требований п. 1,2 ч. 1 ст. 33, ч.2 ст.33, ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику Администрация Новозыбковского района, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» предписание об устранении выявленных нарушений.

3. 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

«.....»

Администрация Новозыбковского
района

«.....»

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

«.....»

Предписание

об устранении нарушений законодательства РФ о контрактной системе

«20» июля 2018 года
Брянск

Г.

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

Заместителя председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

на основании решения от «20» июля 2018 г. по итогам рассмотрения жалобы ООО «Строй Лес» на действия заказчика Администрация Новозыбковского района при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013, 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 Администрация Новозыбковского района, а также оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» совершить действия, направленные на устранение выявленных нарушений п. 1,2 ч. 1 ст. 33, ч.2 ст. 33, ч. 1 ст. 34, Закона о контрактной системе.

1. В рамках выданного предписания заказчику Администрация Новозыбковского района предписывается:

1.1 Аннулировать электронный аукцион на строительство водозаборного сооружения с наземной насосной станцией в с. Новые Бобовичи Новозыбковского района Брянской области за № 0127300003918000013.

1.2. Отменить протокол [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2018 №0127300003918000013-1](#);

1.3. Направить в адрес оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» информацию об отмене вышеуказанного протокола и об аннулировании закупки.

3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» предписывается обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания, в том числе вернуть участникам закупки проводимого электронного аукциона поданные заявки на участие в электронном аукционе с уведомлением об отмене протокола [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2018 №0127300003918000013-1](#) и об аннулировании вышеуказанной закупки.

Предписание должно быть исполнено в срок до «**14**» **августа 2018 года**. Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в адрес Брянского УФАС России в срок до «**14**» **августа 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

«.....»