

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-961/2016

о нарушении законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

11 июля 2016г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

рассмотрев жалобу МОО «РОСС» (далее Заявитель) на действия заказчика - администрации Октябрьского сельского поселения Красноармейского района при проведении открытого электронного аукциона № 0118300017216000006 «Ремонт тротуарных дорожек в парке поселка Росоопытный Октябрьского сельского поселения Красноармейского района Краснодарского края» в части нарушения законодательства о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

МОО «РОСС» считает, что документация содержит нарушения 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): е установлено ограничение об осуществлении закупки у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций; требование заказчика об обязательной оплате НДС нарушает права и законные интересы участников, работающих по упрощенной системе налогообложения; противоречивый порядок оплаты выполненных работ.

Заказчиком письменные пояснения по существу жалобы не предоставлены.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – администрацией Октябрьского сельского поселения Красноармейского района на официальном сайте единой информационной системе размещены извещение и документация электронного аукциона № 0118300017216000006 «Ремонт тротуарных дорожек в парке поселка Росоопытный Октябрьского сельского поселения Красноармейского района Краснодарского края». Начальная (максимальная) цена контракта – 1 118 938,00 рублей.

В силу ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом, и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с п.4) ст.42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки. В извещении должно содержаться информация: ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим

Федеральным законом. В извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28-30 настоящего Федерального закона. На основании п.3), п.4) ст.27 Закона о контрактной системе преимущества в соответствии со статьями 28-30 настоящего Федерального закона предоставляются при осуществлении закупок субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Согласно ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В извещении о проведении электронного аукциона указано о предоставлении преимущества субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. При этом, в нарушение п.4) ст.42, ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе в извещении ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации не установлено. Также в нарушение ч.2 ст.31 Закона о контрактной системе в качестве требования указано – отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков, которое устанавливается в соответствии с ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе (ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе). В нарушение ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона отсутствует информация об установленных требованиях к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В разделе 2 проекта контракта указано: работы оплачиваются по цене в соответствии с заявкой (предложением) подрядчика, поданной в ходе размещения муниципального заказа. Общая стоимость всех подлежащих выполнению работ по настоящему контракту с учетом НДС составляет 1118938,00 рублей.

В соответствии с ч.2 ст.346.11 Налогового кодекса Российской Федерации применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 3 и 4 статьи 284](#) настоящего Кодекса), налога на имущество организаций. **Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость**, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим [Кодексом](#) при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьей 174.1](#) настоящего Кодекса.

Закон о контрактной системе не содержит требований о возможности участия в государственных (муниципальных) закупках только организаций, осуществляющих

свою деятельность с оплатой налога на добавленную стоимость. Вместе с тем, раздел проекта контракта обязывает участника заключить контракт с НДС, что противоречит ст.8 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается **обязательное** условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) настоящего Федерального закона.

В документации электронного аукциона (техническое задание, Информационная карта) указано, что оплата за выполненные работы (этапы работ) осуществляются по технической готовности конструктивных элементов, комплексов или видов работ согласно календарному графику выполнения работ, без аванса, в 30-тидневный срок с момента и на основании акта приемки выполненных работ (КС-2) и (КС-3), с удержанием возвратных сумм. В проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, в п.9.1 содержится следующее условие: оплата за выполненные работы (этапы работ) осуществляются по технической готовности конструктивных элементов, комплексов или видов работ согласно календарному графику выполнения работ (приложение № 1), в 60-тидневный срок с момента и на основании акта приемки выполненных работ (КС-2), подписанного заказчиком и подрядчиком, путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика, с удержанием возвратных сумм, согласно п.4.4.18 настоящего контракта. П.4.4.18 в контракте отсутствует.

По результатам внеплановой проверки также выявлены следующие нарушения. П.9.6 проекта контракта не соответствует ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе. Также в проекте контракта (раздел 11) размеры штрафов установлены с нарушением постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, в нарушение ч.4, ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе отсутствует условие об ответственности заказчика в виде неустойки. В п.12.7 проекта контракта в нарушение ч.27 ст.34 Закона о контрактной системе не установлен срок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В извещении о проведении электронного аукциона размер обеспечения исполнения контракта 335 681,00 рублей, в информационной карте, в контракте – 335 681, 40 рублей.

В соответствии с ч.1 ст.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). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а

также 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии;

описание объекта закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе).

В аукционной документации установлены требования к используемым при выполнении работ товарам.

В соответствии с п. 2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация должна содержать 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.

Согласно п.3) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на

участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, 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 и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания 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, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе 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;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком 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.

В аукционной документации содержится Инструкция по заполнению заявки. Учитывая положения Инструкции, заказчик потребовал от участников указать конкретные значения показателей, например в поз. битум в отношении максимального изменения температуры размягчения после прогрева, минимальную глубину проникания иглы; в поз.2 эмульсия битумная дорожная в отношении остатка на сите 0,014% по массе, устойчивость при хранении. При этом в Инструкции по заполнению заявки указано, что при подаче предложений о характеристиках товара необходимо учитывать требования ГОСТов. Так в ГОСТ 22245-90 отсутствуют «**МИНИМАЛЬНАЯ** глубина», «**МИНИМАЛЬНАЯ температура**» и т.п. Кроме того, показатель глубина проникания иглы определяется по результатам испытаний. Предметом контракта не является изготовление товаров. Изготовитель является лицом, ответственным за качество выпускаемой продукции и гарантирующим их соответствие ГОСТ. Закон о контрактной системе не обязывает

участника закупки при подаче заявки иметь в наличии товар, необходимый в процессе выполнения работ, оказания услуг, а также не обязывает производителей доводить до сведения неопределенного круга лиц конкретные характеристики материала, товара.

Таким образом, документация электронного аукциона составлена с нарушением Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 КоАП.

Комиссия, руководствуясь ч.15 ст.99, ст.105, ч.8 ст.106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОООМОО «РОСС» обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика - администрации Октябрьского сельского поселения Красноармейского района нарушение ч.3 ст.7, п.4) ст.42, ч.3 ст.30, ч.5 ст.31, ст.8, ч.4, ч.5, ч.27 ст.34, п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику (аукционной комиссии) - администрации Октябрьского сельского поселения Красноармейского района выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.