

РЕШЕНИЕ

по делу № ЖФ-103/2017

18.07.2017

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 19.07.2017)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее - Амурское УФАС России), в присутствии представителей от:

государственного заказчика: физические лица (лицам, присутствующим на заседании разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудио- и видеозаписи заседания Комиссии Амурского УФАС России),

в отсутствие представителя заявителя (лицо о месте и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом),

рассмотрела поступившую 11 июля 2017 года в Амурское УФАС России от ООО «Профит-плюс» жалобу на действия государственного заказчика – Федерального государственного казенного военного образовательного учреждения высшего образования "Дальневосточное высшее общевойсковое командное училище имени Маршала Советского Союза К.К.Рокоссовского" министерства обороны Российской Федерации (г. Благовещенск) (далее – ДВОКУ) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту 4-го этажа гостиницы инв. № 725, расположенного по адресу: Амурская область, г. Благовещенск, ул. Ленина, д. 158, объявленной извещением № 0823100001517000014 от 27.06.2017 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении положений 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), а именно: неуказание в извещении исчерпывающего перечня документов, которые должны быть представлены участниками данной закупки; неправомерного установления срока окончания подачи заявок на участие в закупке; об отсутствии описания объекта закупки, в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов, используемых при выполнении работ; неправомерного ограничения круга участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, не являющихся плательщиками НДС; не отражения под отлагательным условием все возможные значения размера штрафа, предусмотренного правилами определения размера штрафа и пени, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Представители государственного заказчика с доводами, заявленными в жалобе, не согласились. Представили письменные возражения, указанные возражения

приобщены к материалам дела. Считают, что в информационной карте документации об электронном аукционе отражен исчерпывающий перечень сведений и документов; дата окончания срока подачи заявок установлена верно, пятнадцатидневный срок выдержан; в проектной документации указаны все требования к товарам, используемым при выполнении работ в соответствии с требованиями советующих ГОСТов и приводить какую-либо дополнительную информацию у заказчика нет обязанности; в случае применения индивидуальным предпринимателем упрощенной системы налогообложения, на счет-фактуре ставиться штамп «Без налога (НДС)».

По факту установления в проекте контракта размера штрафа для определенного значения цены контракта, пояснили что допущена опечатка, просят Амурское УФАС выдать предписание об устранение данного нарушения.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав доводы сторон, исследовав материалы дела, установила следующее.

Государственным заказчиком - ДВОКУ извещением № 0823100001517000014 от 27.06.2017 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, объявлено о проведении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту 4-го этажа гостиницы инв. № 725, расположенного по адресу: Амурская область, г. Благовещенск, ул. Ленина, д. 158.

Соответствующая информация размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в сумме 6 725 036,00 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 12.07.2017 в 11:00, дата проведения аукциона в электронной форме – 17.07.2017.

Согласно пункту 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 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.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, а также соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В статье 64 Закона о контрактной системе указано, что, документация об электронном аукционе должна содержать информацию, дополняющую и уточняющую сведения, указанные в извещении о проведении такого аукциона.

В извещении № 0823100001517000014 указано, что требования к участникам установлены в соответствии с пунктом 1 и 2 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В разделе 15 и 16 информационной карты указанного аукциона установлены исчерпывающие требования к участникам, содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе.

Таким образом, информация в извещении о проведении электронного аукциона дополняет и уточняет сведения, указанные в документации об электронном аукционе.

Сведения, указанные в извещении, не противоречат документации и соответствуют Закону о контрактной системе.

Учитывая изложенное, довод заявителя, в части не указания в извещении исчерпывающего перечня документов, которые должны быть представлены участниками данной закупки, является необоснованным.

Согласно части 1 статьи 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, установленные частями 2 и 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Положениями части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок работ товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Пункт 1 статьи 194 Гражданского кодекса Российской Федерации гласит что, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Извещение № 0823100001517000014 о проведении закупки в форме электронного аукциона и документация об электронном аукционе размещено в единой информационной системе 27.06.2017 в 23:45.

На заседании Комиссии установлено, что дата окончания срока подачи заявок на участие в данной закупке установлена на пятнадцатый день – 12.07.2017.

Следовательно, срок окончания подачи заявок на участие в закупке, объявленной извещением № 0823100001517000014 от 27.06.2017, согласно положениям статей 191, 194 Гражданского кодекса Российской Федерации должен быть установлен не ранее 13.07.2017 23:59.

Таким образом, установленный в документации об электронном аукционе срок окончания подачи заявок на участие в данном аукционе не соответствует положениям Закона о контрактной системе.

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 в том числе 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 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.

В случае, если документация содержит указание на товарный знак, документация о закупке должна содержать условие о возможности использования эквивалента.

В приложении № 3 к документации об электронном аукционе установлены требования к материалам (товарам), используемым при выполнении работ, являющихся предметом контракта, без возможности поставки эквивалента, например, вентилятор sator-125; вентилятор sator-160; вентилятор sator-250; дифференциальный автомат «ЭКФ»; крышка универсальная «ЭКФ»; Светильник «Световые технологии» и т.п.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик при составлении описания объекта закупки использует, если это

возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленные 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.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке, в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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 подпунктом "б" пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели, 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.

При этом участник электронного аукциона должен подготовить первую часть заявки в соответствии с требованиями, указанными в частях 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, и инструкцией по ее заполнению.

Таким образом, в первой части заявки должны быть указаны показатели, позволяющие определить соответствие товара, работы, услуги требованиям, установленным заказчиком в документации о закупке. То есть, в случае если документация о закупке содержит максимальные и (или) минимальные значения показателей, устанавливающих требования к закупаемым товарам (работам, услугам), то в первой части заявки участник закупки указывает диапазон таких показателей. В случае если документация о закупке содержит значения показателей, которые не могут изменяться, в первой части заявки участник закупки указывает конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе (Письмо Минэкономразвития России от 26.02.2016 № Д28и-435 "Об указании показателей, устанавливающих требования к товарам (работам, услугам), в первой части заявки на участие в электронном аукционе").

В приложении № 3 к документации об электронном аукционе установлены требования к материалам (товарам), используемым при выполнении работ, являющихся предметом контракта, без указания максимальных и (или) минимальных значений, например, доводчик; замок врезной; линолеум коммерческий толщ. 3 мм; обои под покраску; умывальник одиночный и т.п.

Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика, установившего ненадлежащим требованиям к товару, используемого при выполнении работ,

нарушают пункт 1 части 1 статьи 33 и части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя об отсутствии описания объекта закупки, в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов, используемых при выполнении работ – обоснован.

Согласно положениям части 1 статьи 34 и части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе государственный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона. Если в проекте государственного контракта, размещенного заказчиком при проведении аукциона, указано, что стоимость работ включает в себя НДС, то государственный контракт должен быть заключен на соответствующих условиях.

Из позиции Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении Верховного Суда Российской Федерации от 26.06.2015 № 306-КГ15-7929 по делу №А65-16826/2014, от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142 по делу №А14-14925/2015, от 13.10.2016 № 308-КГ16-12777 по делу №А53-24060/2015 следует, что при заключении государственного контракта с выделением НДС обязанность выставлять счета-фактуры, в которых указаны ставки и суммы налога, заказчиком установлена правомерно.

Таким образом довод заявителя, о неправомерном установлении ограничения круга участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, не являющихся плательщиками НДС – необоснованный.

В соответствии с частью 1 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о Закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 4 статьи 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.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила).

Согласно части «а» пункта 4 указанных Правил в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей размер штрафа за ненадлежащее исполнение

поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 10 процентов цены контракта.

В части «б» пункта 4 Правил указано, что если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей, то размер штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 5 процентов цены контракта.

При этом подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

В пункте 12.7. проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, указано что «подрядчик уплачивает покупателю штраф в размере 10 % цены контракта - _____ рублей, определяемом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации», при этом заказчиком установлена начальная (максимальная) цена контракта в сумме 6 725 036,00 рублей

Таким образом, при утверждении документации об электронном аукционе государственным заказчиком нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и требований Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, а именно не отражения под отлагательным условием все возможные значения размера штрафа, предусмотренного данными Правилами, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Довод заявителя, по указанному нарушению, является обоснованным.

В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В пункте 14 информационной карты аукционной документации и пункте 4.1. проекта контракта государственного заказчика указан срок предоставления обеспечения исполнения контракта в «банковских днях», а именно: «оплата производится Заказчиком в российских рублях путем безналичного расчета <> в течение 20 банковских дней с момента получения указанных документов, оформленных надлежащим образом».

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Понятие «банковский день» законодательством Российской Федерации не установлено, а в кредитной сфере используется понятие операционного дня, продолжительности которого кредитная организация определяет самостоятельно (п. 1.3 «положения о правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации» (утв. Банком России 16.07.2012 № 385-П)).

Согласно сложившейся судебной практике, если стороны различно толкуют понятие «банковский день» (календарный день, рабочий день) и не согласовали понятие банковского дня в договоре, следует руководствоваться положениями главы 11 Гражданского кодекса Российской Федерации и исчислять срок календарными днями.

Таким образом, в нарушение требований части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, государственным заказчиком неправомерно установлен в пункте 14 информационной карты аукционной документации и пункте 4.1. проекта контракта срок предоставления обеспечения исполнения контракта в «банковских днях».

Указанные нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев жалобу ООО «Профит-плюс», руководствуясь пунктом 1 части 3, части 15 статьи 99, части 8 статьи 106 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» обоснованной.
2. Признать в действиях государственного заказчика – Федерального государственного казенного военного образовательного учреждения высшего образования "Дальневосточное высшее общевойсковое командное училище имени Маршала Советского Союза К.К.Рокоссовского" министерства обороны Российской Федерации (г. Благовещенск) нарушения:
 - части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, в части неправомерного установления даты окончания подачи заявок на участие в аукционе менее пятнадцати дней со дня размещения извещения о проведении аукциона в единой информационной системе;

- пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части указания в документации об аукционе в электронной форме товарных знаков без сопровождения словами «или эквивалент», а также отсутствия параметров эквивалентности;

- части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части неустановления максимальных и (или) минимальных значений показателей товара;

- части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе и требований Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 № 1063, в части неправомерного установления в проекте контракта размера штрафа для определенного значения цены контракта;

- части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в части неправомерного установления в информационной карте аукционной документации и проекте контракта срока предоставления обеспечения исполнения контракта в «банковских днях».

3. Выдать государственному заказчику предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждения административного производства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.