

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10/17-201

24 июля 2017 года

г. Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее по тексту решения — Комиссия Мурманского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии Мурманского УФАС России: Калитиной Н.А. — заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Членов Комиссии Мурманского УФАС России:

Ворониной К.Ф. – начальника отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Гребенюковой М.Е. – главного специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

исполняющего обязанности начальника МКУ «Управление муниципальных закупок Ковдорского района» <...> (по доверенности), представителя Муниципального учреждения Ковдорского района «Управление ЖКХ Ковдорского района» <...> (по доверенности), без участия представителей ООО «Профит-плюс», уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Профит-плюс» (далее по тексту решения – ООО «Профит-плюс», Общество, Заявитель) на действия муниципального учреждения Ковдорского района «Управление жилищно-коммунального хозяйства Ковдорского района» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по окончанию строительства канализационной насосной станции № 3А (0849300004517000080) (далее — Электронный аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту решения – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 18.07.2017 обратилось ООО «Профит-плюс» с жалобой на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

Из существа жалобы следует, что Заказчиком при утверждении аукционной документации нарушены нормы Закона о контрактной системе.

Так, извещение о проведении электронного аукциона не содержит исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены

участниками закупки в соответствии со статьей 31 Закона о контрактной системе. В документации отсутствует описание объекта закупки в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов. Кроме того, Заказчиком ограничено участие индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, не являющихся плательщиками НДС. Заявитель не согласен с положением контракта, согласно которому срок оплаты установлен с условием погашения начисленных неустоек и штрафов.

Помимо всего прочего, Заказчиком нарушены положения частей 4,5,8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Представитель Заказчика с доводами жалобы Заявителя не согласен, считает, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заседание Комиссии Мурманского УФАС начато в 14 часов 30 минут 24 июля 2017 года и проведено в соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе. В ходе проведения заседания осуществлялось ведение аудиозаписи.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, возражения Заказчика, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Из существа дела следует, что на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Электронного аукциона.

Заказчик: Муниципального учреждения Ковдорского района «Управление ЖКХ Ковдорского района»

Наименование объекта закупки: выполнение работ по окончанию строительства канализационной насосной станции № 3А.

Начальная (максимальная) цена контракта: 40 838 950,00 руб.

Порядок определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путём проведения конкурсов и аукционов регламентирован параграфом 2 Закона о контрактной системе.

1. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42

настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Комиссией Мурманского УФАС России изучено извещение о проведении электронного аукциона и установлено, что в разделе «Требования к участникам» содержит исчерпывающий перечень требований к участникам закупки.

В разделе 3.3.5 аукционной документации прописан полный перечень документов, которые необходимо представить участнику в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В данной части жалоба Заявителя признается необоснованной.

2. Заявитель полагает, что в аукционной документации отсутствует описание объекта закупки в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов.

Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта (пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктами 1, 2 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;

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.

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.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив техническое задание аукционной документации, установила, что при описании объекта закупки соблюдены положения статьи 33 Закона о контрактной системе.

В данной части жалоба ООО «Профит-плюс» признается необоснованной.

3. В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В силу части 13 статьи 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.

Срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты (часть 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системы).

Как указано в пункте 3.3. проекта контракта, расчет за выполненные работы по контракту может производиться поэтапно с учетом графика выполнения работ на основании предъявленных счетов, счетов-фактур в течение 30 дней с даты подписания сторонами актов приемки выполненных работ (по унифицированной форме КС-2), справок о стоимости выполненных работ и затрат (по унифицированной форме КС-3).

Обозначенные первичные документы (счета, счета-фактуры) перечислены через запятую, что указывает на возможность подрядчика предъявить для оплаты выполненных работ тот или иной документ в зависимости от системы налогообложения. Из п.3.3 проекта контракта не следует, что подрядчик обязан предоставить как счет, так и счет-фактуру.

Предоставление счета или счета-фактуры вытекает из Налогового законодательства, и в случае, если организация применяет упрощенную систему налогообложения, она не является плательщиком НДС, и, соответственно, требовать от организации счета-фактуры не представляется возможным.

Частью 1 статьи 169 Налогового кодекса РФ установлено, что 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 главой 21 Налогового кодекса РФ.

Как следует из положений статьи 169 Налогового кодекса РФ у индивидуальных предпринимателей и организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения, отсутствует обязанность оформлять счета-фактуры, но при этом запрет на их оформление также не предусмотрен.

Согласно части 5 статьи 168 Налогового кодекса РФ при реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщиками, освобожденными в соответствии со статьей 145 настоящего Кодекса от исполнения обязанностей налогоплательщика, счета-фактуры составляются без выделения соответствующих сумм налога. При этом на указанных документах делается соответствующая надпись или ставится штамп «Без налога (НДС)».

Таким образом, на основании вышеизложенного можно прийти к выводам, что пункт 3.3 проекта контракта не ограничивает возможность участия в Электронном аукционе индивидуальных предпринимателей и организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения и не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость.

Исходя из совокупности требований действующего законодательства, Комиссия Мурманского УФАС признает жалобу в этой части необоснованной.

4. По существу следующего довода Заявителя необходимо отметить следующее.

Согласно п.3.4. проекта контракта оплата за выполненные работы производится при условии погашения начисленных Заказчиком неустойки и штрафов в соответствии с разделом 9 Контракта.

Учитывая отсылочный характер, данный пункт необходимо рассматривать в совокупности с положениями раздела 9 проекта контракта.

Согласно абзацу третьему п.9.7 проекта контракта имущественные санкции (штраф, пени) в бесспорном порядке могут быть удержаны Заказчиком из суммы промежуточного или окончательного платежа по представленным актам выполненных работ (формы КС-2), а также из суммы обеспечения исполнения Контракта.

Как указано в Письме ФАС России от 10.12.2015 № АЦ/70978/15 включение в проект контракта условия о том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени), не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Минэкономразвития России также указывает, что заказчик вправе производить оплату по контракту за вычетом размера неустойки (Письма от 10.03.2016 N ОГ-Д28-3630, от 02.10.2015 N ОГ-Д28-12800, от 21.09.2015 N Д28и-2829).

Таким образом, положения пунктов 3.4, 9.6 и 9.7 проекта контракта не изменяют условия оплаты выполненных работ в тридцатидневный срок, как это установлено пунктом 3.3. проекта контракта, а лишь позволяют заказчику произвести оплату по контракту за вычетом размера неустойки.

Жалоба в этой части признается необоснованной.

5. В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В силу части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. 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 Правительством Российской Федерации.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

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 (далее по тексту - Правила), утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063.

В соответствии с пунктом 4 Правил за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4(1) настоящих Правил):

- а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн.

рублей.

За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей (пункт 5 Правил).

Пунктом 9.3. проекта контракта установлено, что за ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 5 % цены контракта.

Пунктом 9.5 проекта контракта регламентировано, что за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в размере 2 % цены контракта.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта установлен порядок определения ответственности сторон по договору за ненадлежащее исполнение своих обязательств. Заказчиком установлено единственное процентное значение размера штрафа как для подрядчика, так и для заказчика, исходя из начальной максимальной цены контракта, которая составляет 40 838 950 рублей.

Жалоба в этой части признается необоснованной.

Руководствуясь статьёй 106 Закона о контрактной системе, Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

Жалобу ООО «Профит-плюс» на действия муниципального учреждения Ковдорского района «Управление жилищно-коммунального хозяйства Ковдорского района» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по окончанию строительства канализационной насосной станции № 3А (0849300004517000080) признать необоснованной.

Направить Оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» уведомление о разблокировке процедуры в части подписания контракта.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России: Н.А.Калитина

Члены комиссии

Мурманского УФАС России: К.Ф. Воронина

М.Е. Гребенюкова