

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-1677/2017

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

21 июля 2017 года
Краснодар

г.

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

рассмотрев жалобу ООО «БСА-инжиниринг» (далее Заявитель) на действия заказчика – администрации МО Белореченский район при проведении открытого электронного аукциона № 0118300010517000278 «Капитальный ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения 03 208 ОП МР 18 «Подъезд к межмуниципальному полигону ТБО» (с разворотной площадкой) в Белореченском районе Краснодарского края (1 этап)» в части нарушения законодательства о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «БСА-инжиниринг» считает, что документация электронного аукциона не соответствует Федеральному закону 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): установлены избыточные требования к товару, значениям показателей, которые становятся известными при испытании определенной партии товара; отсутствует проектно-сметная документация; в извещении о проведении электронного аукциона не установлено требование о наличии СРО; проект контракта составлен без учета заключения контракта с организацией, являющейся плательщиком НДС; неправомерно установлена обязанность и ответственность подрядчика на основании постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 №570; в разделе 2 «Описание объекта закупки» установлены требования к неактуальным техническим регламентам; в позиции 2 установлено значение, противоречащее ГОСТ 8267-93 (зерновой состав, есть понятие фракция).

Представитель заказчика предоставил документацию электронного аукциона, заявки участников, протоколы и пояснил, что требования к товарам установлены в соответствии с Законом о контрактной системе и ГОСТами.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком - администрацией МО Белореченский район на официальном сайте ЕИС размещено извещение и документация электронного аукциона № 0118300010517000278 «Капитальный ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения 03 208 ОП МР 18 «Подъезд к межмуниципальному полигону ТБО» (с разворотной площадкой) в Белореченском районе Краснодарского края (1 этап)». Начальная (максимальная) цена контракта – 16 910 740,00 рублей.

Документация о закупке должна содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе (п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе).

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.

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:

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 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.

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

В составе документации заказчиком размещены сведения о товарах (материалах), используемых при выполнении работ, а также Инструкция по заполнению заявки. С учетом требований Инструкции участники в заявке должны предоставить показатели используемого товара (например, в поз.1 Битумы нефтяные строительные пенетрация, температура размягчения, дуктильность, изменение температуры размягчения после прогрева, которые согласно ГОСТу 11505-75 определяются по результатам испытаний).

Аналогичным образом предъявлены требования к предоставлению показателей, определяемых по результатам испытаний по поз.2-14. В поз.2 Щебень установлены требования, противоречащие ГОСТу 8267-93 «Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия» (п.4.2.1).

В соответствии с п.3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара и (или) показатели технологии производства, испытания товара и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

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, в том, числе, химический состав, характеристики компонентов, из которого изготовлен товар, технологию производства, изготовления, маркировки товара.

Таким образом, описание объекта закупки не носит объективный характер.

Согласно ч.2 ст.110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту. В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 в документацию о закупке включается: возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных настоящим постановлением, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам; конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» настоящего пункта, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном

стоимостном выражении должны составлять не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта.

В нарушение ч.6 ст.31 Закона о контрактной системе в п.п. 4.2.3, 4.2.4, 7.3 проекта контракта установлена обязанность и ответственность подрядчика на основании постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570. Требования данного постановления применимы к работам по строительству и реконструкции объектов капитального строительства. Предметом закупки является капитальный ремонт.

По результатам внеплановой проверки установлено, что в документации предусмотрено требование о наличии у участников СРО п.33 Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), в нарушение п.6) ч.5 ст.63 Закона о контрактной системе информация о требовании СРО в извещении о проведении электронного аукциона не отражена. В проекте контракта не указан идентификационный код закупки (ч.1 ст.23 Закона о контрактной системе). В поз.21, 40 информационной карты в нарушение ч.6 ст.31 Закона о контрактной системе установлено требование: правомочность участника закупки заключать контракт.

В Описании объекта закупки указана информация о прохождении государственной экспертизы проектной документации. При этом архивная папка «Техническая документация» не содержит перечень разделов проектной документации приложение 1.11 к разделу 2 План лист 2 и приложение 1.12. к разделу 2 18-21 план на второй этап Лист 1. Таким образом, в нарушение Закона о контрактной системе в полном объеме не размещена проектно-сметная документация.

В разделе 2 «Описание объекта закупки» установлены требования к неактуальным регламентам (СНип 12-03-2001, СНип 12-04-2002). Установленное требование о соблюдении СанПин 2.1.2.2631-10 не относится к предмету закупки.

В проекте контракта (п.2.1) указано: стоимость работ, поручаемых подрядчику по настоящему контракту определяется на основании протокола по результатам проведения аукционных процедур от «___» _____ 2017 года № ___ и составляет _____ (_____) рублей. При этом, заказчик не указал

Представитель заказчика пояснил, что так как при обосновании НДС был предусмотрен НДС, то независимо от того, применяет ли победитель электронного аукциона упрощенную систему налогообложения или нет, цена контракта всегда будет содержать в себе НДС. С данным доводом Комиссия не может согласиться. 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. В соответствии с п.1) ч.3 ст.169 Налогового Кодекса Российской Федерации (часть II) при совершении операций по реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав лица, не являющимися налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, и налогоплательщиками, освобожденным от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, по письменному согласию сторон сделки счета-фактуры не составляются.

Допущенные заказчиком нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БСА-инжиниринг» обоснованной.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика – администрации МО Белореченский район нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.64, п.1), п.2) ч.1 ст.33, ч.3 ст.7, п.6) ч.5 ст.63, ч.6 ст.31, ч.1 ст.23 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику - администрации МО Белореченский район (аукционной комиссии) выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, повторное предписание не выдавать, повторноматериалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства не передавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в установленном

законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.