

Решение № 04-01/66-2017
по жалобам ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ», ООО «Профит плюс»
(извещение № 0190200000317000613)

20 марта 2017 года

г. Салехард

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу (далее – Комиссия) по контролю в сфере закупок (размещения заказов) товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

в присутствии представителей:

<...>

<...>

<...>

рассмотрев жалобы ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» (г. Омск) и ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000613) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 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 – Закон о контрактной системе), пунктом 3.31 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступили жалобы ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» и ООО «Профит плюс» на положения аукционной документации № 0190200000317000613.

По мнению ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ», положения аукционной документации противоречат требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

- Заказчик разместил, требования к применяемым материалам (Приложение 1,3) в формате, не позволяющем провести поиск и копирование отдельных фрагментов текста: изображение, представляющее собой документ в «графическом формате», что ограничивает доступ к участию в аукционе;
- Заказчиком указана не существующая единица измерения –«мк», используемая по мнению Заявителя для определения площади.
- Заказчиком указана формулировка окончания срока действия контракта,

которая не позволяет определить срок окончания действия контракта, что тем самым исключает возможность предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

ООО «Профит плюс», считает, что положения аукционной документации противоречат требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

- Заказчиком размещена, документация в формате, исключающем копирование отдельных фрагментов текста, что ограничивает возможность ознакомления с ней;
- Заказчиком, что установлены требования к химическому составу, компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.
- Заказчиком не указаны нормы ГОСТ для применяемых материалов/товаров, при этом не указана причина невозможности использования конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал;
- Заказчик ограничивает возможность участия в аукционе Индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения;
- Заказчиком не определены сроки исполнения обязательств по договору.

В результате рассмотрения жалоб и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановых проверок Комиссией установлено:

В соответствии с частью 1 статьи 60 Закона о контрактной системе установлено, что обмен информацией, связанной с получением аккредитации на электронных площадках и проведением электронного аукциона, между участником такого аукциона, заказчиком, оператором электронной площадки осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.

В соответствии с частью 6 статьи 60 Закона о контрактной системе в течение одного часа с момента размещения информации, связанной с проведением электронного аукциона, в единой информационной системе и на электронной площадке указанная информация должна быть доступна для ознакомления в единой информационной системе и на электронной площадке без взимания платы. При этом согласно части 9 статьи 60 Закона о контрактной системе в случае, если предусмотрено направление документов и информации заказчиком участнику электронного аукциона или этим участником заказчику, указанный документооборот осуществляется через электронную площадку.

В соответствии с частью 2 статьи 65 Закона о контрактной системе документация об Аукционе должна быть доступна для ознакомления в единой информационной системе без взимания платы.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Закона о контрактной системе в целях информационного обеспечения контрактной системы в сфере закупок создается и ведется единая информационная система.

Взаимодействие указанной информационной системы с иными информационными системами, в соответствии с ч. 2 данной статьи, обеспечивает формирование, обработку, хранение и предоставление данных (в том числе автоматизированных) участникам контрактной системы в сфере закупок в рамках отношений, указанных в ч. 1 ст. 1 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 7 Закона о контрактной системе в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной

системе в сфере закупок.

В силу ч. 2 ст. 7 Закона о контрактной системе открытость и прозрачность информации, указанной в ч. 1 данной статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

На основании ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В ч. 2 ст. 112 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчики размещают в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планы-графики размещения заказов на 2014 - 2016 годы по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, которые могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 12 октября 2013 г. N 913 утверждено Положение о размещении на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг информации, подлежащей размещению в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд до ввода ее в эксплуатацию, вступившее в силу с 1 января 2014 г.

Согласно письму Минэкономразвития России от 23.05.2016 №Д28и-1299, на которое, в т.ч., ссылается Заявитель, установлено, что согласно пункту 1.2 Порядка в ЕИС, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23 декабря 2015 г. N 1414, размещаются файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, pdf, xls, xlsx, rar, zip.

При этом необеспечение заказчиком возможности поиска и копирования фрагментов текста размещенной в ЕИС информации является ограничением для ознакомления с такой информацией, а также противоречит положениям Закона о контрактной системе.

На основании изложенного Минэкономразвития России полагает, что, если документация о закупке, размещенная заказчиком в ЕИС, содержит ограничения для ознакомления (текст размещен в формате, не обеспечивающем возможности копирования фрагментов), данное действие нарушает положения Закона о контрактной системе.

Между тем, информация, размещаемая на официальных сайтах с целью проведения аукциона, должна быть доступной. Однако Закон о контрактной системе и Положение не закрепляют, в каком именно формате она должна быть опубликована в Интернете.

Суды при рассмотрении аналогичных вопросов допускают наличие фонового рисунка в формате PDF.

Так, в Постановлении ФАС Московского округа от 13.03.2014 N Ф05-494/2014 суд указал, что PDF - стандартный межплатформенный формат файлов, позволяющий осуществлять обмен готовыми к печати документами, который создается при сканировании бумажных форм документов сканерами различных производителей, в соответствии со спецификацией AdobePortableDocumentFormat; при

сканировании PDF файл создается без защиты и не имеет ограничений на использование. В таком виде документы в формате PDF размещаются и позволяют осуществлять ознакомление, печать и копирование общедоступными средствами. Таким образом, размещенная на сайте документация опубликована в общедоступных форматах, доступна для ознакомления и не зашифрована. При этом фоновый рисунок в формате PDF возможности ознакомления участников размещения заказа с документацией об аукционе не ограничивает.

Также в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.10.2013 N 09АП-32648/2013 разъяснено, что при сканировании PDF файл создается без защиты и не имеет ограничений на использование. В таком виде документы в формате PDF размещаются и позволяют осуществлять ознакомление, печать и копирование общедоступными средствами.

Несмотря на то, что вышеприведенные судебные акты основаны на анализе норм Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", они остаются актуальными и на момент рассмотрения настоящего дела, так как Закон контрактной системе содержит аналогичные требования, предъявляемые к доступности и открытости информации, размещаемой в единой информационной системе в сфере закупок с целью проведения электронного аукциона.

Согласно решению Арбитражного суда Тверской области от 22.01.2015 № А66-15075/2014, постановлению Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.05.2015 и постановлению Арбитражного суда Северо-Западного округа от 11.09.2015 по тому же делу № А66-15075/2014, Определению Верховного суда Российской Федерации от 30 декабря 2015 г. N 307-КГ15-17127), суды пришли к следующим выводам:

«...Основной целью функционирования официального сайта является размещение соответствующей информации и обеспечение беспрепятственного доступа с целью ознакомления с ней всех заинтересованных лиц. Требования об обязательном наличии на официальном сайте возможности копирования и печати фрагментов текста не установлено.

... Заказчик был обязан разместить информацию об аукционе на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» без каких-либо ограничений, связанных именно с ее ознакомлением.

Ни нормы Закона о контрактной системе, ни Положения N 913 не устанавливают требований к форматам размещаемых файлов и их функциональным характеристикам, а наличие/отсутствие возможности печати и копирования фрагментов текста аукционной документации не ограничивает пользовательский доступ и не препятствует ознакомлению с ней.

Информация, размещаемая на официальных сайтах с целью проведения закупочных процедур, должна быть доступной.

... Вместе с тем, как установлено судами, ни Закон о контрактной системе, ни указанные Положения не содержат требований об обязательном обеспечении при размещении информации на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов возможности копирования фрагментов текста, как и не закрепляют, в каком именно формате она должна быть опубликована.

Термин «ознакомление» буквально означает получение сведений, приобретение каких-либо знаний, получение представлений о чем-нибудь».

Кроме того, судами указано, что все участники аукциона находились в равных правах и имели равные возможности как по ознакомлению с размещенной информацией (документацией), так и по возможности её копирования,

размещение информации в формате PDF, не поставило кого-либо в преимущественное положение по отношению к другим участникам аукциона. Таким образом, исходя из анализа норм Закона о контрактной системе, Положения и судебной практики можно сделать вывод, что фоновый рисунок в техническом задании, а именно Приложения 1.3 «Требования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ по капитальному ремонту объекта: «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР» документации об электронном аукционе (далее – Приложение 1.3), в формате PDF не ограничивает возможности ознакомления участников размещения заказа с документацией об аукционе, а также есть возможность конвертирования Приложения 1.3.

При сканировании PDF файл создается без защиты и не имеет ограничений на использование. В таком виде документы в формате PDF размещаются и позволяют осуществлять ознакомление, печать и копирование общедоступными средствами. PDF - стандартный межплатформенный формат файлов, позволяющий осуществлять обмен готовыми к печати документами, который создается при сканировании бумажных форм документов сканерами различных производителей, в соответствии со спецификацией AdobePortableDocumentFormat; при сканировании PDF файл создается без защиты и не имеет ограничений на использование. В таком виде документы в формате PDF размещаются и позволяют осуществлять ознакомление, печать и копирование общедоступными средствами. Таким образом, размещенная Заказчиком на сайте единой информационной системы документация опубликована в общедоступных форматах, доступна для ознакомления и не зашифрована.

При этом фоновый рисунок в формате PDF возможности ознакомления участников размещения заказа с документацией об аукционе, а именно Приложения 1.3 «Требования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ по капитальному ремонту объекта: «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР» документации об электронном аукционе (далее – Приложение 1.3), не ограничивает.

Доводы жалобы ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ», ООО «Профит плюс» в данной части не нашли своего подтверждения, Комиссией признаются необоснованными.

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 следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 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).

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

Доводы, изложенные в жалобе ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ», к приложению 1.3. к Потребности «Требования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ по капитальному ремонту Объекта» не относятся к требованиям качеству, техническим или иным требованиям (графа 3), в аукционной документации допущена опечатка в наименовании товара (графа 2), требования к которым не регламентированы Законом о контрактной системе.

Довод ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» о том, что участникам закупки не представляется возможным указать показатель предела прочности на изгибе плитки в связи с тем, что Заказчиком использована несуществующая единица измерения не соответствует действительности, так как в Инструкции по заполнению заявки участником закупки по товарам, используемым при оказании услуг установлено, что если в документации установлено требование о соответствии данного товара требованиям действующих ГОСТов, нормативной документации, то предложенный товар должен соответствовать как требованиям ГОСТ (как исходному, на который в документации имеется конкретное указание, так и сопутствующим ГОСТ, на которые имеются ссылки в исходном ГОСТ).

В Инструкции по заполнению заявки участником закупки установлено, что участники закупки в составе заявки указывают конкретные показатели товаров в соответствии с требованиями, установленными настоящим техническим заданием и приложениями к нему.

В составе аукционной документации имеется утвержденная проектно-сметная документация, в которой указано, к какому конкретно ГОСТу должен соответствовать «Плитки керамогранитные», в котором указана правильная единица измерения предела прочности на изгибе плитки.

Инструкцией по заполнению заявки участником закупки установлен порядок дачи разъяснения документации об электронном аукционе:

«п. 2.3 Разъяснение документации об электронном аукционе.»

«п. 2.3.1 После даты размещения извещения о проведении электронного аукциона в единой информационной системе любой участник закупки, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона.»

«п. 2.3.2 В течение одного часа с момента поступления указанного запроса оператор электронной площадки направляет запрос уполномоченному органу. В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса уполномоченный орган 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 уполномоченному органу не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.»

«п. 2.3.3 Порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе, в соответствии с главой 11 Гражданского кодекса Российской Федерации.»

Между тем, из вышеуказанных норм не следует, что в описании объекта закупки должно содержаться указание на конкретный ГОСТ.

Предметом закупки является выполнение работ с применением материалов/товаров.

В приложении 1.3 «Требования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ», в том числе к следующим материалам:

- Кирпич керамический;
- Листы гипсокартонные;
- Кабель силовой 3х1,5.

Доводы ООО «Профит плюс», изложенные в жалобе, нуждаются в доказывании, т.к. их обоснованность прямо не следует из положений Закона о контрактной системе, что предусмотрено частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе, в силу которой участник закупки, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии о осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

ООО «Профит плюс» не представило, надлежащие доказательства того, что в приложении 1.3 «Требования к товарам (материалам) применяемым при выполнении работ» установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства.

ООО «Профит плюс» не представлено доказательства того, что установленные в описании объекта закупки требования влекут к ограничению количества участников закупки.

Таким образом доводы жалобы ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» о том, что Заказчиком установлены неисполнимые требования к материалам, признан не нашел своего подтверждения, т.к. у участников закупки имелась возможность использования конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал при желании, в данной части жалоба ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» признана необоснованной.

Довод жалобы ООО «Профит плюс» о том, что требования, установленные Заказчиком к химическому составу, компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе, Комиссией признан необоснованным.

Согласно письму Минэкономразвития от 4 сентября 2015 г. N ОГ-Д28-12171, положения Закона о контрактной системе не регулируют вопрос указания срока действия государственного контракта в проекте государственного контракта. При этом отмечается, что согласно пункту 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. В соответствии с частью 4 статьи 329 ГК РФ прекращение основного обязательства влечет прекращение, обеспечивающего его обязательства, на основании исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по контракту у заказчика возникает обязанность по возвращению обеспечения исполнения данного контракта.

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация, в том числе и о сроках поставки товара или завершения работы либо о графике оказания услуг.

По мнению Минэкономразвития России, в случаях, когда срок действия контракта определен как момент полного исполнения обязательств, банковская гарантия должна предоставляться с учетом срока исполнения основного обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 190 ГК РФ срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Согласно аукционной документации, срок выполнения работ установлен со дня заключения государственного контракта по 20 ноября 2017 года, т.е. действия банковской гарантии должен составлять не менее чем 20 декабря 2017 года. Более того, на момент окончания сроков подачи Заявок (14.03.2017) Заказчику поступило 6 Заявок.

С учетом вышеизложенного, Комиссия считает, что Заказчиком не нарушены интересы участников закупки, в том числе ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ», в этой связи доводы, изложенные в жалобе ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» в данной части признаны необоснованными.

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 следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 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).

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен

руководствоваться следующими правилами: 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.

Из вышеуказанных норм не следует, что в описании объекта закупки должно содержаться указание на конкретный ГОСТ.

Пунктом 1.3. проекта контракта установлено, следующее:

«Подрядчик гарантирует выполнение работ и поставку материала по Контракту в соответствии с требованиями Федерального закона от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ, приказа Минэкономразвития России №229 от 04.06.2010 года, СНиП, ГОСТ и технических регламентов».

Требования аукционной документации не ограничивают, участников закупки в использовании конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал.

Относительно указания ООО «Профит плюс» на то, что в описании 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, и в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии,

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что любой довод жалобы, если его обоснованность прямо не следует из положений Закона о контрактной системе, нуждается в доказывании.

На это, в частности, указывает часть 9 статьи 105 Закона о контрактной системе, в силу которой участник закупки, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии о осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

ООО «Профит плюс» не представлены надлежащие доказательства того, что заказчиком не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, и в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии, и, соответственно, в документации о

закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии. Таким образом, довод ООО «Профит плюс» о том, что Заказчиком не указаны нормы ГОСТ для применяемых материалов/товаров, при этом не указана причина невозможности использования конкретных ГОСТ на каждый требуемый материал, не нашел своего подтверждения.

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

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Частью 10 статьи 70 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

По смыслу положений Закона о контрактной системе, государственный/муниципальный контракт заключается и исполняется по цене, предложенной победителем электронного аукциона.

При этом, в Законе о контрактной системе отсутствуют нормы о корректировке цены контракта в зависимости от применяемой системы налогообложения у участника закупки (победителя закупки).

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ), организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением этого налога, подлежащего уплате при ввозе товаров на территорию РФ, а также налога, уплачиваемого согласно ст. 174.1 главы 21 НК РФ.

Согласно части 5 статьи 346.11 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не освобождаются от обязанностей налоговых агентов по налогу на добавленную стоимость, предусмотренных Кодексом.

В иных случаях организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, исчислять налог на добавленную стоимость не должны.

Таким образом, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, реализуют товары (работы, услуги) без учета налога на добавленную стоимость.

Следовательно, корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупки, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки не допускается, за исключением случая, если проект контракта не содержит положения о том, что если победитель закупки или иной участник закупки, с которым заключается контракт, применяет упрощенную систему налогообложения (УСН) или иную другую систему налогообложения, то цена контракта уменьшается на сумму НДС. Между тем, материалами дела установлено, что проект контракта по данной закупке вышеуказанного положения не содержит.

Таким образом, с учетом положений проекта контракта и Закона о контрактной системе, контракт по данной закупке заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

При этом, цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта, в том числе на сумму налога на добавленную стоимость.

Таким образом, если участник закупки, признанный победителем закупки, не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), то при заключении контракта при указании цены контракта вместо указания суммы НДС ставится прочерк; при оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Поскольку довод жалобы ООО «Профит плюс» предполагает, что действиями заказчика ущемляются права и законные интересы участника закупки, положение части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные препятствия для оформления и подачи заявки на участие в закупке.

Между тем, из жалобы следует, что ООО «Профит плюс» обжалует положения государственного контракта, которые, по мнению заявителя, нарушают права индивидуальных предпринимателей – участников закупки.

При этом само ООО «Профит плюс» индивидуальным предпринимателем не является, из текста жалобы, а также из данных Единого государственного реестра юридических лиц следует, что податель жалобы по своей организационно-правовой форме является обществом с ограниченной ответственностью.

Жалоба заявителя не содержит сведений или документов, подтверждающих нарушение прав и законных интересов участника закупки ООО «Профит плюс» действиями Заказчика, а также указывающих на нарушения Закона о контрактной системе в этой связи, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что контракт включает 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.

В проекте государственного контракта, п.3.2. (абзац второй) четко указаны сроки приемки выполненных работ государственным заказчиком:

«3.2.... Приемка выполненных работ и подписание Государственным заказчиком форм КС-2, КС-3, актов приема-передачи смонтированного оборудования производится в течение 20 дней с момента получения форм КС-2 и КС-3, актов приема-передачи смонтированного оборудования. Документация на рассмотрение передается в количестве не менее четырех экземпляров. Работы и оборудование считаются принятыми с момента подписания Государственным заказчиком форм КС-2, КС-3, актов приема-передачи смонтированного оборудования».

В проекте государственного контракта указаны сроки на проведение экспертизы результатов исполнения обязательств Подрядчика:

«12.2. В течение 10 (десяти) дней с момента предоставления Подрядчиком отчетной документации Заказчик проводит экспертизу результатов исполнения обязательств Подрядчиком по настоящему Контракту на предмет соответствия выполненных работ и представленной отчетной документации требованиям и условиям настоящего Контракта».

Более того, в соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», законодательство о контрактной системе основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и других федеральных - законов, регулирующих отношения, указанные в ч.1 ст. 41 указанного Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с п.1, п.2 ст. 753 Гражданского кодекса РФ заказчик обязан немедленно приступить к приемке выполненных работ только после получения от подрядчика сообщения о готовности к сдаче результата выполненных работ.

В статье 12 «Сдача и приемка работ, Объекта» проекта контракта указана обязанность Подрядчика уведомить Государственного заказчика о готовности к сдаче выполненных работ:

«12.5. После завершения Работ, предусмотренных Контрактом, Подрядчик в письменной форме заблаговременно (не менее чем за 3 дня) уведомляет Государственного заказчика о готовности к сдаче этих Работ».

Согласно правовой позиции, выраженной в постановлении ФАС СКО от 20 апреля

2010 года по делу № А53-7106/2009, сообщения подрядчиком заказчику о готовности к сдаче результата выполненных работ, является основанием для приемки.

В проекте государственного контракта срок приемки определен событием, а именно выполнением всех работ Подрядчиком.

«4.1.Сроки выполнения работ по настоящему Контракту: начало - со дня заключения настоящего Контракта, окончание – 20 ноября 2017 года».

Таким образом, доводы ООО «Профит плюс» не находят своего подтверждения, признаются Комиссией необоснованными.

Любой довод жалобы, если его обоснованность прямо не следует из положений Закона о контрактной системе, нуждается в доказывании.

Частью 1 статьи 105 Закона о контрактной системе предусмотрено, что любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки. В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Поскольку заявители предполагают, что утвержденная документация ущемляет его права и законные интересы, положение части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя.

Более того, необходимо иметь в виду, что установление в аукционной документации нарушения положений Закона о контрактной системе и выдача соответствующего предписания об устранении допущенных нарушений должно повлечь за собой восстановление нарушенных прав и законных интересов подателя жалобы, между тем, жалоба заявителей не содержит сведений или документов, подтверждающих нарушение прав и законных интересов участников закупки.

Кроме того, отсутствует факт нарушения прав и законных интересов заявителей, а заявителем может быть только лицо, чьи права и законные интересы нарушены. Таким образом, доводы ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» и ООО «Профит плюс», изложенные в жалобе в отношении действий заказчика при осуществлении закупки № 0190200000317000613 не правомерны и необоснованны, нарушают законные интересы участников закупки, в том числе Заявителя, а также приводят к ограничению доступа к участию в аукционе, не нашли своего подтверждения. При вышеизложенных обстоятельствах Комиссия контрольного органа приходит к выводу, об отсутствии в действиях Заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «АСВЕЛ-КОНСАЛТ» (г. Омск) на действия Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000613) необоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР» (извещение № 0190200000317000613) необоснованной.