

## Решение по результатам рассмотрения жалобы

### участника закупки № 04-50/24-2019

«12» февраля 2019 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

в присутствии:

представителя МБУ «Хозяйственно-транспортный отдел МО «Бичурский район» <..> доверенность 11.02.2019,

представителя Администрация МО «Бичурский район» <...>, доверенность от 12.02.2019,

в отсутствие представителя ООО «Контракт», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Контракт» (далее – Заявитель) (вх. от 05.02.2019 №653) на действия заказчика – МБУ «Хозяйственно-транспортный отдел МО «Бичурский район» (далее – Заказчик), уполномоченного органа – Администрации МО «Бичурский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку угля бурого ЗБПКО, с реестровым номером – 0102300004519000004 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 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 – Закон о контрактной системе),

#### у с т а н о в и л а:

**Заявитель** не согласен с отдельными положениями документации об аукционе, считает, что Заказчик нарушил требования действующего законодательства о контрактной системе:

1. Заказчик в нарушение требований части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе неправомерно сократил срок подачи заявок на участие в аукционе.
2. Заказчиком установлены излишние требования к товару, а именно к компонентам товара, а также к показателям, значения которых становятся известными после испытания определенной партии товара после его производства.
3. Заказчик в проекте контракта неверно указал размер НДС – 18%, а также неправомерное указание - общая стоимость товаров, составляет \_\_\_\_\_, в том числе НДС 18%, данная формулировка некорректна, так как в случае, если организация, применяющая упрощенную систему налогообложения, не обязана уплачивать НДС.
4. Заказчик не установил в проекте контракта обязательные требования согласно пункту 2 части 13 статьи 34 настоящего закона.
5. Заказчик установил неправомерное требование о предоставлении счета-фактуры для оплаты по договору, тем самым ограничил возможность участия ИП, юридических лиц, применяющих УСН, не являющихся плательщиками НДС в торгах, так как организации, применяющие УСН, не обязаны оформлять счета-фактуры.

Просит провести проверку, выдать предписание об устранении допущенных нарушений и привлечь виновных лиц к административной ответственности.

**Заказчик, Уполномоченный орган** на заседании Комиссии согласился с отдельными доводами, указанными в жалобе, представил письменные пояснения. Указывает, что Аукцион признан несостоявшимся, в связи с отсутствием поданных заявок.

**В результате рассмотрения жалобы и изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:**

22.01.2019 на официальном сайте в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона № 0102300004519000004 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 8 400 000,00 рублей.

1. В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта 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.

Частью 7 статьи 66 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в таком аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи на участие в таком аукционе заявок.

Согласно статье 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.

Извещением о проведении аукциона установлена дата и время начала подачи заявок - 22.01.2019 8:45 ч., дата и время окончания подачи заявок - 06.02.2019 09:00ч.

Извещение о проведении аукциона опубликовано 22.01.2019, заявки на участие в аукционе могут подаваться с 22.01.2019.

Сроки подачи заявок согласно законодательству о контрактной системе не нарушены. Довод Заявителя признается несостоятельным.

2. В соответствии с пунктом 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 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.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе информацию о наименовании и описании объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе тем, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

В составе документации об аукционе имеется спецификация товара (приложение № 1 к договору).

Наименование	Количество, тонн	Технические характеристики угля	Место поставки
		Уголь бурый марки «Б»(ЗБПКО) сортированный,	со склада поставщика удалённостью не более 100 км от с.Бичура
		размер кусков не менее 25мм-не	

	более 150 мм;
	общая влага не менее 23,1 %
6000	максимальная влагоёмкость не менее 26,6 %
	зольность не менее 13,3 %
	массовая доля серы не менее 0,68 %
	выход летучих веществ не менее 40,7%
уголь бурый	низшая теплота сгорания не менее 4381 ккал/кг

Согласно документации об аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Следовательно, по данному Аукциону участники закупки по вышеуказанным характеристикам товаров должны указать в составе первой части заявки конкретные показатели товара.

Сделать это невозможно, так как обязанности иметь товар в наличии на стадии подготовки заявки не предусмотрено действующим законодательством о контрактной системе.

Установленные Заказчиком требования к товарам (материалам) затрудняют возможность предоставления достоверных сведений о соответствующих конкретных показателях, так как по данным характеристикам участник закупки в своей заявке обязан указать показатели поставляемых товаров, точное определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товаров (материалов) и проведения соответствующих испытаний и требования от изготовителя указания о качестве результатов испытаний и ее данных.

Таким образом, Заказчиком, Уполномоченным органом нарушены требования пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, что не позволяет надлежащим образом сформировать заявку участникам закупки и соответственно приводит к ограничению количества участников закупки.

Довод Заявителя признан обоснованным.

**3.** Пунктом 2.1 проекта контракта предусмотрено, что общая стоимость товаров, поставляемых по настоящему договору, составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей 00 коп., в том числе НДС 18% в размере \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_ коп. (Примечание: Если Поставщик имеет право на освобождение от уплаты НДС в соответствии с налоговым законодательством, то слова «в том числе НДС» заменяются словами «НДС не облагается»).

Следовательно, Заказчик, Уполномоченный орган предусмотрел в проекте контракта, что если поставщик имеет право на освобождение от уплаты НДС в соответствии с налоговым законодательством, то слова «в том числе НДС» заменяются словами «НДС не облагается», довод в указанной части признается необоснованным.

В части довода о неверном указании размера НДС (18%) признается обоснованным.

Согласно части 3 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации налогообложение производится по налоговой ставке 20 процентов в случаях, не указанных в пунктах 1, 2 и 4 настоящей статьи.

**4.** Согласно пункту 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

В указанной части довод Заявителя признается обоснованным, Заказчик, Уполномоченный орган не установили данное условие в проекте контракта, тем самым нарушили пункт 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

**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.

Пунктом 4.4 проекта договора установлено, что оплата по Договору осуществляется по безналичному расчету путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в настоящем Договоре. В случае изменения расчетного счета Поставщик обязан в однодневный срок в письменной форме сообщить об этом Заказчику, с указанием новых реквизитов расчетного счета. В противном случае все риски, связанные с перечислением заказчиком денежных средств на указанный в настоящем Договоре счет Поставщика несет Поставщик. Оплата по Договору производится Заказчиком по факту поставки Товара в течение 30 (тридцати) календарных дней после предъявления Поставщиком счета-фактуры и подписания сторонами товарной накладной.

Согласно пункта 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя;

Пунктом 1 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации.

Как следует из положений статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации 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 пункту 5 статьи 168 Налогового кодекса Российской Федерации при реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщиками, освобожденными в соответствии со статьей 145 Налогового кодекса Российской Федерации 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 Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что условия исполнения контракта, предусмотренные пунктом 4.4 проекта договора, не ограничивают возможность участия индивидуальных предпринимателей и организаций, применяющих упрощенную форму налогообложения и не являющихся плательщиками налога на добавленную стоимость.

Данный довод Заявителя признается необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 3, 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

#### **р е ш и л а:**

1. Признать жалобу ООО «Контракт» обоснованной в части.
2. Признать Заказчика, Уполномоченный орган нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 2 части 13 статьи 34, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>

### Предписание 04-50/24-2019

#### об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе

«12» февраля 2019 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<..>,

на основании своего решения от 12.02.2019 № 04-50/24-2019 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Контракт» на действия заказчика – МБУ «Хозяйственно-транспортный отдел МО «Бичурский район» (далее – Заказчик), уполномоченного органа – Администрации МО «Бичурский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку угля бурого ЗБПКО, с реестровым номером – 0102300004519000004 (далее – Аукцион), в соответствии с частями 22, 23 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),

#### предписывает:

1. Заказчику, Уполномоченному органу **в срок не позднее 25.02.2019** устранить выявленные нарушения пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 2 части 13 статьи 34, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, а именно:

- внести изменения в документацию об аукционе в соответствии с законодательством о контрактной системе и с учетом решения от 12.02.2019 № 04-50/24-2019;

- продлить срок подачи заявок в соответствии с законодательством о контрактной системе;

- вернуть поданные заявки на участие в Аукционе (при наличии).

Аукционной комиссии **в срок не позднее 25.02.2019:**

- отменить протоколы заседаний аукционной комиссии (при наличии).

2. Заказчику, Уполномоченному органу **в срок не позднее 26.02.2019** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с приложением документального подтверждения исполнения предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт административную ответственность в соответствии с КоАП РФ.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>

