

Решение № 04-01/39-2017

по жалобе ООО «Профит плюс»

(извещение № 0590300001117000001)

03 марта 2017 года

г. Салехард

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

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Профит плюс» (г. Сочи) (далее - Заявитель) от 23.02.2017 №К0025 на действия Заказчика - муниципального производственного предприятия жилищно-коммунального хозяйства муниципального образования город Лабытнанги «Ямал» (ИНН: 8902009197) при осуществлении закупки «Закупка нефть сырая», НМЦК - 6 337 500,00 рублей (извещение № 0590300001117000001) 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),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба Заявителя на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона.

По мнению Заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям Закона о контрактной системе по следующим основаниям:

1. Заказчик установил требования к декларированию участниками п.7 ст.31 Закона о контрактной системе согласно недействующей редакции, тем самым оставляя возможность допуска участников попадающих под запрет;
2. Заказчик не установил единые требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 7.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, оставляя возможность допуска участников попадающих по запрет;
3. описание объекта закупки не носит объективный характер, что нарушает части 3 статьи 33 требования Закона о контрактной системе.

Заявитель в жалобе указывает, что указанные в аукционной документации требования к применяемым материалам ограничили возможность участия общества в качестве поставщика, так как для предоставления им надлежащего

предложения и согласия выполнения работ по заданным критериям, ему необходимо приобрести и испытать всю партию товара заранее;

4. ограничение возможности участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС.

В ходе рассмотрения доводов Заявителя Комиссией контрольного органа установлено следующее.

1. В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается Заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно извещения о проведении электронного аукциона Заказчиком установлены следующие требования к участникам: «Единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)».

В пункте 18.2. раздела 18 Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению, Заказчиком установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, в том числе декларацию о соответствии участника аукциона, требованиям установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в составе извещения о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе Заказчиком установлено единое требование к участникам закупки о соответствии требованиям части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

2. В пункте 18.2. раздела 18 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению», установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, в том числе декларацию о соответствии участника аукциона, требованиям установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (по форме указанной в Приложении № 1 к документации об электронном аукционе).

В соответствии с указанным Приложением № 1 (форма.2) рекомендуемая Заказчиком форма декларации соответствия участника закупки носит рекомендательный характер и соответственно участник закупки самостоятельно должен определить в какой форме продекларирует своё соответствие требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной службе.

В силу прямого указания части 8 статьи 31 Закона о контрактной системе Комиссия по осуществлению закупок вправе проверять соответствие участников закупок требованиям, указанным в пунктах 3 -5, 7-9 части 1 указанной статьи Комиссия по осуществлению закупок не вправе возлагать на участников закупок обязанность подтверждать соответствие указанным требованиям, за исключением случаев, если указанные требования установлены Правительством Российской

Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, исходя из вышеуказанных положений Закона о контрактной системе, документации об электронном аукционе, участники закупки в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе должны продекларировать свое соответствие требованиям, установленным пунктом 7.1. статьи 31 Закона о контрактной системе, а Комиссия по осуществлению закупок при возможности вправе проверить соответствие участников закупки данным требованиям закона.

3. В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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.

Частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Как следует из документации об электронном аукционе Заказчик не требует от участников подробного описания (химических свойств) предлагаемого участником товара, значения которых становятся известными при испытании определенной партии, после его производства (компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара), а только непосредственную поставку товара в соответствии с ГОСТ Р 51858-2002 (нефть, общие технические условия), в диапазонных значениях (от минимального до установленного в формулировке «не более»), которые не противоречат требованиям аукционной документации:

- плотность при температуре 20 °С кг/м³, не более 860;
- массовая доля воды %, не более 0,5;
- массовая доля парафинов % не более 6;
- массовая доля механических примесей %, не более 0,05.

Кроме того на заседании Комиссии представители Заказчика пояснили следующее, что указание на диапазонное значение не повлияет на результат определения поставщика (участник, который указал диапазонные значения, соответствующие указанному в требованиях ГОСТу не отклоняется).

Участник аукциона должен ориентироваться на то, что при поставке товара, его

качество не должно быть хуже, чем указано в требованиях аукционной документации.

Кроме того, как следует из пункта 7 Технического задания качество поставляемого товара должно соответствовать государственным стандартам (ГОСТ) и удостоверяться сертификатами (паспортами) качества изготовителя, которые прилагаются к железнодорожным накладным и следуют вместе с отгруженными нефтепродуктами.

Соответственно поставщик, только после заключения контракта, при поставке товара должен предоставить Заказчику копии сертификатов (паспортов) качества завода изготовителя на поставляемый товар.

Требования о необходимости предоставления участниками электронного аукциона копий сертификатов (паспортов) качества завода изготовителя на поставляемый товар в составе заявок участников. Заказчик не установил.

Указания о необходимости предоставления участниками электронного аукциона (в составе заявок) копий сертификатов (паспортов) качества завода изготовителя на поставляемый товар в аукционной документации отсутствуют.

Следует отметить, что необходимость приобретения Заказчиком сырой нефти типа-1, группы 1-2 обусловлена осуществлением Заказчиком вида деятельности: «производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)».

Данный вид топлива используется в технологическом процессе Заказчика, при производстве тепловой энергии, а также используется, как аварийный запас топлива муниципального образования город Лабытнанги.

Таким образом, отклонение товара от требований ГОСТ Р 51858-2002 недопустимо.

Таким образом, требования к материалам, указанные в аукционной документации не ограничило, количество участников и тем более в требованиях аукционной документации совершенно нет предпосылок по продвижению единственного участника по максимальной цене, либо с минимальным падением.

Надлежащее исполнение требований Закона о контрактной системе Заказчиком не может ограничивать конкуренцию и нарушать принципы действующего законодательства о контрактной системе.

Таким образом вышеуказанные доводы жалобы не нашли своего подтверждения.

Вместе с тем, на заседание Комиссии Заявитель не явился, доказательств, обосновывающих доводы жалобы, Заявителем не представлены.

4. На основании части 1 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации [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 настоящей главой.

Частью 3 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что налогоплательщик обязан составить счет-фактуру, вести книги покупок и книги продаж:

- при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с настоящей главой (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со [статьей 149](#) настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено [подпунктом 1.1](#) настоящего пункта). При совершении операций по реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав лицам, не являющимся налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, и налогоплательщикам, освобожденным от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, по письменному согласию сторон счета-фактуры не составляются.

В силу 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.

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.

При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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

Анализ проект контракта показал, что содержит следующее содержание:

глава 3. ЦЕНА И ПОРЯДОК РАСЧЕТОВ

3.1. Общая цена товара составляет: _____ (_____) рублей ____ копеек, в том числе НДС 18% - _____ (_____) рублей __ копейки.

Цена 1 тонны сырой нефти составляет: _____ (_____) рублей __ копеек, в том числе НДС 18% - _____ (_____) рубля _ копейки.

3.2. Цена товара включает в себя:

- стоимость нефтепродуктов завода-изготовителя;
- все расходы Поставщика, связанные с поставкой (в т.ч. ж/д тариф на доставку груженых и порожних вагонов (цистерн));
- снабженческо-сбытовую надбавку Поставщика;
- а также иные расходы, необходимые для выполнения обязательств по контракту (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи).

3.3. Оплата товара осуществляется в следующем порядке:

Предварительная оплата в размере 20 % от цены контракта, не позднее двадцати рабочих дней с момента подписания контракта Сторонами, на основании выставленного Поставщиком счета.

Окончательный расчет по контракту производится в течение 30 рабочих дней с момента поставки товара, подтвержденной подписанным сторонами Акта о приемке, на основании выставленного Поставщиком счета-фактуры

3.4. В пределах срока действия контракта отпускная цена на товар не должна превышать цену, обозначенную в контракте.

При вышеизложенных обстоятельствах Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что действия Заказчика нарушают требований части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

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

решила:

1. Признать жалобу ООО «Профит плюс» (г. Сочи) на действия Заказчика - муниципального производственного предприятия жилищно-коммунального хозяйства муниципального образования город Лабытнанги «Ямал» (ИНН: 8902009197) при осуществлении закупки «Закупка нефть сырая» (извещение № 0590300001117000001) частично обоснованной.
2. Признать Заказчика - муниципального производственного предприятия жилищно-коммунального хозяйства муниципального образования город Лабытнанги «Ямал» (ИНН: 8902009197) при осуществлении закупки «Закупка нефть сырая» (извещение № 0590300001117000001) нарушившим требования ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику - муниципальное производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства муниципального образования город Лабытнанги «Ямал» (ИНН: 8902009197) предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, при направлении победителю Аукциона привести проект контракта в соответствии [Законом](#) о контрактной системе и с учетом Решения от 03.03.2017 дело №04-01/39-2017.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в отношении должностного лица Заказчика утвердившегося аукционную документацию с нарушением требований ч.13 ст. 34 Закона о контрактной системе.