

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1234/2018 о нарушении

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

30 июля 2018 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 (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления

Члены Комиссии:

в присутствии представителя администрации Белореченского городского поселения Белореченского района (доверенность), в отсутствие представителя ИП Мелконян рассмотрев жалобу ИП Мелконян (далее – Заявитель) на действия администрации Белореченского городского поселения Белореченского района при проведении электронного аукциона: «Ремонт автомобильной дороги по ул. Карла Либкнехта (от ул. Интернациональной до Пенсионного фонда РФ) в г.Белореченске» (извещение № 0118300016418000070) в части нарушения 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 Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует раздел 9 проекта контракта, который содержит терминологию, не предусмотренную действующим законодательством. Заявитель считает, что Заказчик ограничивает возможность участия

индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС (п.2.5 проекта контракта). Заявитель обжалует п.6 «Керосин для технических целей марок КТ-1, КТ-2» установленную в локальной смете, однако данная позиция не установлена в техническом задании. В локальной смете содержится позиция «Битумы нефтяные дорожные жидкие, класс: МГ, СГ», однако в описании объекта закупки содержится иной параметр «Битум нефтяной дорожный – Битум нефтяной дорожный (далее «битум») должен быть марки БНД 60/90 или марки БНД 90/130. Битум должен соответствовать требованиям государственных стандартов, регламентирующих данный вид продукции.

Представитель Заказчика с доводами Заявителя не согласился.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Администрацией Белореченского городского поселения Белореченского района проводился электронный аукцион: «Ремонт автомобильной дороги по ул. Карла Либкнехта (от ул. Интернациональной до Пенсионного фонда РФ) в г.Белореченске» (извещение № 0118300016418000070).

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 271 465,00 руб.

В соответствии с п.8) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, 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.

Частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Разделом 9 Проекта контракта документации электронного аукциона установлено:

«Денежные средства возвращаются Подрядчику Заказчиком в течение 10 (десяти) банковских дней со дня получения Заказчиком соответствующего письменного требования Подрядчика по истечении срока действия данного обеспечения при условии надлежащего исполнения Подрядчиком всех его обязательств по Контракту, а также всех обязательств Подрядчика по возмещению убытков и уплате неустоек (штрафов, пеней), которые возникли из юридических фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств по Контракту. Денежные средства возвращаются на банковский счет, указанный Подрядчиком в этом письменном требовании».

Заявитель считает, что представленная в Проекте контракта формулировка «в течение 10 (десяти) банковских дней» носит некорректный характер, поскольку понятие «банковских дней» не определено в Гражданском кодексе РФ.

Понятие «банковского дня» в законодательстве Российской Федерации не установлено. Нормативные акты, регулирующие деятельность кредитных организаций, также не содержат термина «банковский день», определяя рабочий день банка термином «операционный день».

Согласно пункта 1.3 Правил ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации, утвержденных Банком России 16.07.2012 №385-П, кредитная организация самостоятельно определяет продолжительность операционного дня, представляющего собой операционно-учетный цикл за соответствующую календарную дату, в течение которого все совершенные операции оформляются и отражаются в бухгалтерском учете по балансовым и внебалансовым счетам с составлением ежедневного баланса.

При этом режим работы, а также в выходные дни учреждениями банковской сферы устанавливаются в свободной форме и у различных банков не совпадают.

Таким образом, раздел 9 проекта контракта содержит терминологию, не предусмотренную действующим законодательством, что противоречит ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.1 ст.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.

На основании ч.2 ст.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 13 ст.34 Закона о контрактной системе В контракт включаются обязательные условия:

1) 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;

2) 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.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 10 «Муниципальный контракт», в котором Заказчиком установлено: «п.2.5 оплата за выполненные работы осуществляется путем безналичного расчета по мере выполнения работ по согласованному графику производства работ на основании актов выполненных работ по форме КС-2, справок о стоимости выполненных работ по форме КС-3, акта приема-передачи отремонтированных, реконструированных, модернизированных объектов основных средств по форме ОС-3, подписанных Заказчиком, и счета (счет-фактуры) в течение 15 рабочих дней со дня подписания Заказчиком указанных документов».

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.

Кроме того, суммы налога, предъявленные налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, плательщику НДС, вычета не подлежат, т.к. лицо, применяющее упрощенную систему налогообложения, первоначально не признается плательщиком НДС (см. Письма ФНС России от 06.05.2008 N 03-1-03/1925, Минфина России от 10.10.2008 N 03-07-07/104).

Согласно п.3 ст.346.11 Налогового кодекса Российской Федерации применение упрощенной системы налогообложения индивидуальными предпринимателями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, за исключением налога, уплачиваемого с доходов в виде дивидендов, а также с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным [пунктами 2 и 5 статьи 224](#) настоящего Кодекса), налога на имущество физических лиц (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, за исключением объектов налогообложения налогом на имущество физических лиц, включенных в перечень, определяемый в соответствии с [пунктом 7 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных [абзацем вторым пункта 10 статьи 378.2](#) настоящего Кодекса). Индивидуальные предприниматели, 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 (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со [статьями 161 и 174.1](#) настоящего Кодекса.

Таким образом, проект контракта не ограничивает участие организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Согласно п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Заказчиком в Разделе 2 «Описание объекта закупки. Приложение 3» были установлены требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам отдельных товаров (материалов и оборудования), используемых при выполнении работ по ремонту автомобильной дороги по ул. Карла Либкнехта в г. Белореченске».

В Описании объекта закупки были описаны все ресурсы, необходимые при выполнении работ, кроме керосина, так как его объем составляет 0, 035 т. и является сопутствующим материалом при выполнении работ.

Закон о контрактной системе устанавливает при необходимости указывать требования к материалам и оборудованию.

В соответствии с локальным сметным расчетом, приложение 2. К разделу 2. Описание объекта закупки. Техническое задание. Установлены требования:

18	01.2.01.02	Битумы нефтяные дорожные жидкие, класс: МГ, СГ	т	1,3488
26	01.2.01.01-0019	Битумы нефтяные дорожные марки: БНД-60/90, БНД 90/130	т	1,1649

Что отражено в приложении 2. Требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам отдельных товаров (материалов, оборудования),

используемых при выполнении работ по ремонту автомобильной дороги по ул. Карла Либкнехта (от ул. Интернациональной до Пенсионного фонда РФ) в г. Белореченске:

№ пп	Наименование ресурса	Характеристики
1	2	3
1	Битум нефтяной жидкий	Битум нефтяной жидкий (далее «битум жидкий») в зависимости от скорости формирования структуры должен быть густеющий со средней скоростью или медленногустеющий. Битум жидкий густеющий со средней скоростью должен быть марки СГ 40/70; марки СГ 70/130; марки СГ 130/200 или битум жидкий медленногустеющий должен быть марки МГ 40/70; марки МГ 70/130; марки МГ 130/200. Битум должен соответствовать требованиям государственных стандартов, регламентирующих данный вид продукции.
2	Битум нефтяной дорожный	Битум нефтяной дорожный (далее «битум») должен быть марки БНД 60/90 или марки БНД 90/130. Битум должен соответствовать требованиям государственных стандартов, регламентирующих данный вид продукции.
3	Песчано-гравийная смесь или щебеночно-песчаная смесь	Песчано-гравийная смесь или щебеночно-песчаная смесь должна быть готовая оптимального гранулометрического состава и предназначена для устройства покрытий и оснований дополнительных слоев автомобильных дорог. Песчано-гравийная смесь или щебеночно-песчаная смесь должна соответствовать требованиям государственных стандартов, регламентирующих данный вид продукции.
4	Смесь асфальтобетонная	Смесь асфальтобетонная (далее «смесь») должна быть мелкозернистая, по виду минеральной составляющей смесь должна быть щебеночная или гравийная. Смесь должна быть горячая. Смесь должна быть плотного вида. Смесь должна быть марки II типа Б. Смесь должна быть предназначена для верхних слоев покрытия. Смесь должна соответствовать требованиям государственных стандартов, регламентирующих данный вид продукции.

Таким образом, установленные требования Заказчика не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

Комиссия на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Мелконяна обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7

Закона о контрактной системе

2. Признать в действиях заказчика - администрации Белореченского городского поселения Белореченского района нарушение ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

3.Заказчику - администрации Белореченского городского поселения Белореченского района выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4.Передать материалы для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №385

по делу № ЭА – 1234/2018 о нарушении

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

30 июля 2018 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления

Члены Комиссии:

в присутствии представителя администрации Белореченского городского поселения Белореченского района (доверенность), в отсутствие представителя ИП Мелконяна рассмотрев жалобу ИП Мелконяна (далее – Заявитель) на действия администрации Белореченского городского поселения Белореченского района при проведении электронного аукциона: «Ремонт автомобильной дороги по ул. Карла Либкнехта (от ул. Интернациональной до Пенсионного фонда РФ) в г.Белореченске» (извещение № 0118300016418000070), в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, на основании своего решения от 30.07.2018г. по делу №ЭА-1234/2018, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.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) предписывает:

1. Заказчику - администрации Белореченского городского поселения Белореченского района устранить нарушение ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе: при заключении контракта с победителем электронного аукциона изложить раздел 9 Проекта контракта в соответствии с положениями Закона о контрактной системе и с учетом решения по делу ЭА-1234/2018 от 30.07.2018г.
2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10-ти рабочих дней со дня его получения.
3. В срок до 30.08.2018г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.