

РЕШЕНИЕ № 233м/18

«12» июля 2018 года
г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 12.07.2018.

Решение в полном объеме изготовлено 17.07.2018.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России) в составе:

....

в присутствии представителей:

....

рассмотрев жалобу ООО «Мастер Дом» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту здания МАУ "Драматический театр города Ельца "Бенефис"" (огнезащита) (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России 05.07.2018 поступила жалоба ООО «Мастер Дом» (далее – заявитель) на положения документации об электронном аукционе (заказчик - муниципальное казенное учреждение "Управление капитального строительства" города Ельца).

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный ст. 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakurki.gov.ru> в разделе «жалобы».

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

Представители заявителя при рассмотрении жалобы пояснили, что заказчиком в проекте контракта аукционной документации неправомерно установлено условие о наличии в составе цены контракта НДС-18%. Кроме того, заказчиком не установлен конкретный срок действия контракта, что не позволяет участникам определить срок действия банковской гарантии.

Представитель заказчика не согласен с жалобой заявителя, полагает, что оснований для признания жалобы обоснованной не имеется.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителей сторон, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 06.07.2018 №285, Комиссия установила следующее:

Документация об электронном аукционе и извещение о проведении электронного аукциона размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 587 386 ,00 руб.

Объектом закупки является выполнение работ по ремонту здания МАУ "Драматический театр города Ельца "Бенефис"" (огнезащита)

Рассмотрев довод заявителя о неправомерном установлении в проекте контракта аукционной документации требований о наличии в составе цены контракта НДС-18%, Комиссия признает его необоснованным ввиду нижеследующего.

На момент размещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок документации об электронном аукционе и извещения о проведении электронного аукциона [Закон](#) о контрактной системе действовал в редакции от 23.04.2018.

Согласно [ч. 4 ст. 64](#) Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

При этом, положениями [части 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) предусмотрено, 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.

Пунктом 3.1 проекта контракта установлены следующие положения: «Общая стоимость работ по настоящему Контракту составляет _____ **рублей в т.ч. НДС 18 % _____ рублей.** Указанная общая стоимость включает предусмотренные действующим законодательством РФ налоги, сборы и другие обязательные платежи, а также стоимость материалов, машин и механизмов, ФОТ, накладных расходов Подрядчика, сметную прибыль».

В соответствии с ч.10 ст.70 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В соответствии со статьей 143 Налогового Кодекса РФ, заказчик является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость.

В силу [пункта 1 статьи 23](#) Налогового кодекса РФ налогоплательщики обязаны уплачивать законно установленные налоги.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 02.04.2015 N Ф06-21773/2013 по делу N А65-16826/2014, сумма НДС обязательна к уплате в соответствующий бюджет Российской Федерации вне зависимости от применяемой системы налогообложения.

На основании изложенного, включение в проект контракта условия о включении в стоимость работ НДС не противоречит вышеприведенным положениям Закона о контрактной системе и Налогового Кодекса РФ.

Рассмотрев довод заявителя об отсутствии в проекте контракта конкретного срока действия контракта, Комиссия признает его обоснованным ввиду нижеследующего.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта

В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), 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.

Указанная норма закреплена заказчиком в пункте 45.2 документации об электронном аукционе.

В соответствии со статьей 34 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018), 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. При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается 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.

Следовательно, срок контракта является обязательным условием контракта, а также порядка предоставления обеспечения исполнения контракта.

В пункте 15.14 проекта контракта указано: «Настоящий контракт заключен в электронном виде. Срок действия настоящего контракта: со дня его заключения по _____. Окончание

срока действия настоящего контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон, в том числе гарантийных обязательств Подрядчика».

Таким образом, документация об электронном не содержит срока действия контракта.

При таких обстоятельствах, в случае выбора способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии, участникам закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта, что нарушает требования Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что документация об электронном аукционе, утверждена с нарушениями требований пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

В результате проведения внеплановой проверки в рамках рассмотрения жалобы, Комиссией Липецкого УФАС России в действиях заказчика установлены нарушения требований п.2 ч.1 ст.64, ч. 3 ст. 64, ч. 7 ст. 67 Закона о контрактной системе, которые заключаются в следующем.

1. В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе и инструкцию 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

Согласно [п. 3 ч. 3 ст. 66](#) Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при

наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Требования к составу первой части заявки на участие в электронном аукционе установлены заказчиком в п. 35 документации об электронном аукционе, а именно:

«35. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

35.1 согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги, **а также, при необходимости,** конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара. При этом конкретные показатели не должны сопровождаться словами «не менее», «не более» (за исключением случаев, когда такие параметры и характеристики не могут быть описаны точными значениями)».

Данное требование к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе не является однозначным, не соответствует требованиям ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) и установлено заказчиком в нарушение [пункта 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018).

Кроме того, в инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе (пункт 35.2) указано, что заявка участника электронного аукциона составляется в соответствии с показателями, позволяющими определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, указанным в Технической части Документации об аукционе в электронной форме (пункт 25 раздела I). Должны быть указаны максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Установлено, что пункт 25 раздела I документации об электронном аукционе содержит требования к качеству, техническим характеристикам услуг, требования к их безопасности, требования к результатам услуг и иные показатели, связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям заказчика.

При этом, заказчиком не установлены требования к характеристикам товара, используемого при выполнении работ, предусмотренных контрактом, в виде максимальных и (или) минимальных значений показателей, а также значений показателей, которые не могут изменяться.

Указанные противоречия положений документации об электронном аукционе не позволяют определить, чем должна руководствоваться комиссия заказчика при принятии решения о соответствии или не соответствии заявки требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

2. В пункте 36.2 документации об электронном аукционе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы или копии этих документов, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, если такие требования установлены п. 20 извещением и документацией об

электронном аукционе.

Согласно п. 20 документации об электронном аукционе, участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. Участник закупки- член саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства должен иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных технически сложных и уникальных объектов, а также объектов использования атомной энергии). Основание: требование установлено в соответствии со статьей 55.8 ч.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 №190-ФЗ. Саморегулируемая организация, в которой состоит Исполнитель, должна иметь компенсационный фонд обеспечения обязательств по Контракту. Минимальный размер вноса Исполнителя в компенсационный фонд должен быть сформирован в соответствии с требованиями ч. 11 ст.55.16 Градостроительного кодекса РФ. Требование, указанное в абзаце первом настоящего пункта не распространяется на участников, являющихся унитарными предприятиями, государственными и муниципальными учреждениями, юридическими лицами, с госучастием в случаях, предусмотренных частью 4.1 статьи 48 Градостроительного кодекса РФ.

Частью 3 ст. 64 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе (редакция от 23.04.2018) заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Таким образом, в случае, если предметом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия, свидетельство или иной документ в силу положений законодательства Российской Федерации, заказчик обязан установить требование к участникам закупки о наличии соответствующего документа.

Вместе с тем, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено обязательного наличия у лица, выполняющего работы или оказывающего услуги, лицензии, свидетельства или иного документа, то заказчик не вправе требовать наличия такого документа у участника закупки.

Требования к лицам, осуществляющим строительные работы, установлены Градостроительным кодексом Российской Федерации.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять заключенные с использованием конкурентных способов договоры подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоры строительного подряда при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответствующей саморегулируемой организации (далее - СРО), а также при соблюдении в совокупности следующих требований:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Исключение из общего правила составляют случаи, предусмотренные частью 2.1 статьи 47, частью 4.1 статьи 48, частью 2.1 и 2.2 статьи 52 ГрК РФ, в том числе участнику конкурентного способа заключения договоров строительного подряда с начальной (максимальной) ценой до трех миллионов рублей членство в саморегулируемой организации не требуется.

Таким образом, если начальная (максимальная) цена контракта на выполнение договора строительного подряда не превышает трех миллионов рублей, то заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупки о наличии членства в СРО.

Как было установлено, в рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена контракта составляет менее трех миллионов рублей.

Исходя из вышеизложенных обстоятельств Комиссия приходит к выводу, что заказчиком неправомочно, с нарушением ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, установлено требование к участникам электронного аукциона в п. 20 документации об электронном аукционе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

3. Согласно [части 7 статьи 67](#) Закона о контрактной системе указанный в [части 6 статьи 67](#) Закона о контрактной системе протокол не позднее даты окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе направляется заказчиком оператору электронной площадки и размещается в единой информационной системе.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона срок окончания рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе – 06.07.2018.

При этом, определена дата проведения электронного аукциона - «09» июля 2018 года.

На заседании Комиссии установлено, что протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе размещен заказчиком в единой информационной системе 11.07.2018, то есть за пределами сроков установленных Законом о контрактной системе и даты проведения электронного аукциона, что является нарушением требований [части 7 статьи 67](#) Закона о контрактной системе.

Установленные нарушения содержат признаки административного правонарушения.

Руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, административным регламентом 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, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Мастер Дом» на положения документации об электронном аукционе обоснованной в части.
2. Признать в действиях заказчика нарушение п.2, 8 ч.1 ст.64, ч. 3 ст. 64, ч. 7 ст. 67 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №233м/18

ОБ УСТРАНЕНИИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНА О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

12» июля 2018 года
г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 12.07.2018.

Решение в полном объеме изготовлено 17.07.2018.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России) в составе:

....

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мастер Дом» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту здания МАУ "Драматический театр города Ельца "Бенефис"" (огнезащита) (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион) и проведения внеплановой проверки по соблюдению требований 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) и на основании решения Комиссии Липецкого УФАС России №233м/18 от 12.07.2018, в соответствии с ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 . Заказчику - муниципальному казенному учреждению "Управление капитального строительства" города Ельца **в срок до 23.07.2018** аннулировать электронный аукцион.

2 . Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» обеспечить техническую возможность исполнения заказчиком предписания.

3 . Заказчику, оператору электронной площадки в трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.