

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 03.03.2017

г. Белгород

Решение в полном объеме изготовлено 09.03.2017

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 27.02.2017 № 64 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» (далее – Комиссия), при участии представителей заказчика – Администрации городского поселения «Поселок Октябрьский» Белгородского района, уполномоченного органа – Администрации Белгородского района, в отсутствие представителей заявителей – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» (о времени и месте рассмотрения жалоб надлежаще уведомлены), рассмотрев материалы дела № 063-17 Т по жалобам ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по проведению ремонта асфальтобетонного покрытия по ул. Кутузова городского поселения «Поселок Октябрьский» (закупка № 0126300029117000039) (далее - Аукцион), проводя внеплановую проверку 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 Белгородское УФАС России поступили жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» на положения документации об Аукционе.

I. Из жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» следует, что документация об Аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

1) указанная в документации об Аукционе дата окончания срока предоставления разъяснений положений документации об Аукционе не соответствует нормам части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе;

2) в нарушение ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в проект контракта документации об Аукционе не включено условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае заключения контракта с физическим лицом;

3) в нарушение требований ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта документации об Аукционе не указана информация о сроке приемки заказчиком выполненных подрядчиком работ.

II. Из жалобы ООО «Профит плюс» следует, что заявителем также обжалуются положения аукционной документации, а именно:

1) в документации об Аукционе не установлено требование к участникам закупки, предусмотренное п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе;

2) в документации об Аукционе содержится неправомерное требование о представлении в составе первой части заявки на участие в Аукционе конкретных значений показателей материалов, используемых при выполнении работ по объекту закупки, которые определяются только по результатам испытаний определенной партии материалов.

Уполномоченный орган – администрация Белгородского района не согласен с доводами жалоб ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс», представил возражения на указанные жалобы, из которых следует, что положения документации об Аукционе соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии представители заказчика и уполномоченного органа поддержали доводы, изложенные в возражениях уполномоченного органа на жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс», просят признать жалобы необоснованными.

Комиссия, рассмотрев жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс», заслушав доводы участвующих лиц, проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, приходит к следующим выводам.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 09.02.2017 размещены извещение и документация об Аукционе.

Объект закупки – ремонт асфальтобетонного покрытия по улице Кутузова городского поселения «Поселок Октябрьский» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 429 699,71 рублей.

На момент рассмотрения жалоб ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» контракт по результатам Аукциона не заключен.

I. Доводы ООО «СТРОЙИНВЕСТ», содержащиеся в жалобе, Комиссия считает обоснованными частично по следующим основаниям.

1. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник

электронного аукциона, 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.

В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик 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 заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе (часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе).

Пунктом 32 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе установлена дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе — 27 февраля 2017 года в 09-00 часов.

При таких обстоятельствах, с учетом положений части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, датой окончания срока подачи участниками аукциона запроса о даче разъяснений положений документации об Аукционе является 20 февраля 2017 года, а датой окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об Аукционе — 22 февраля 2017 года.

При этом, в пункте 35 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе указана иная дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об Аукционе - 21 февраля 2017 года, что не согласуется с положениями части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе и является нарушением пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, указывает на признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе 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 соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [законом](#) порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без

образования юридического лица с момента государственной [регистрации](#) в качестве индивидуального предпринимателя.

Исходя из ч. 3 ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований [части 1](#) настоящей статьи, **не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем.**

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 11 Налогового кодекса Российской Федерации **физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского [законодательства](#) Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них настоящим Кодексом, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями.**

При указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о невозможности заключения физическим лицом контракта, подлежащего заключению по результатам Аукциона, без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Из изложенного следует, что довод жалобы о нарушении заказчиком ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в части отсутствия в проекте контракта документации об Аукционе условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае заключения контракта с физическим лицом, является необоснованным.

3. Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие 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.

Анализ документации об Аукционе показал, что проект контракта документации об Аукционе в нарушение ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе не содержит обязательного условия о сроках осуществления заказчиком приемки выполненных подрядчиком работ.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, указывает на признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

II. Доводы ООО «Профит плюс», содержащиеся в жалобе, Комиссия считает обоснованными частично по следующим основаниям.

1. Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе к участникам закупки предъявляется требование о том, что участник закупки – это юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанное требование к участникам закупки установлено в пп. 5.1 п. 4.1 ч. 4 Раздела 1 «Общие положения» документации об Аукционе.

Согласно п. 25 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе вторая часть заявки на участие в Аукционе, среди прочего, должна содержать декларацию о соответствии участников закупки требованиям, установленным в части 4 Раздела 1 «Общие положения» документации об Аукционе.

При указанных обстоятельствах довод жалобы об отсутствии в документации об Аукционе требования к участникам закупки, предусмотренного п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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.

Согласно пп. б п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать 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.

Аналогичное требование содержится в пункте 25 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Приложением № 1 «Техническое задание» к документации об Аукционе ([далее –](#)

Техническое задание) установлены функциональные и качественные характеристики основных материалов, применяемых при выполнении работ.

В соответствии с п. 4 указанного Технического задания для выполнения работ по объекту закупки следует, среди прочего, применять следующее.

64	Минеральный порошок неактивированный МП-1 ГОСТ 52129-2003	1) зерновой состав по массе мельче 1,25 мм, % - не менее 100; 2) зерновой состав по массе мельче 0,315 мм, % - не менее 90; 3) зерновой состав по массе мельче 0,071 мм, % - не менее 75; 4) пористость, % - не более 25; 5) набухание из смеси порошка с битумом, % - не более 2; 6) влажность, % по массе – не более 1,0
----	---	---

Согласно п. 6.3 раздела 6 «Правила приемки» ГОСТа 52129-2003 *Порошок минеральный для асфальтобетонных и органоминеральных смесей. Технические условия* контроль качества порошка осуществляют путем испытания одной объединенной пробы порошка, отобранной от каждой партии.

Из п. 6.8 вышеуказанного стандарта следует, что при приемочном контроле определяют зерновой состав, влажность и гидрофобность (для активированных порошков).

При этом, согласно п. 6.11 рассматриваемого ГОСТа на каждую отгружаемую потребителю партию порошка предприятие-изготовитель обязано выдать документ о качестве, в котором указывают, среди прочего, сведения о зерновом составе и влажности.

Таким образом, информацию о зерновом составе и влажности требуемого к использованию минерального порошка, указанного в п. 4 Технического задания документации об Аукционе, возможно получить только при наличии товаросопроводительного документа, которым сопровождается каждая производимая партия порошка при его продаже.

Следовательно, требования, установленные в пункте 25 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе об указании в первой части заявки на участие в аукционе конкретных значений по приведенным выше показателям, которые определяются в результате испытаний материала и отражаются в товаросопроводительных документах, имеют возможность исполнить только участники закупки, которые на момент подачи заявки на участие в аукционе имеют в наличии указанный материал.

При рассмотрении дела, представитель уполномоченного органа пояснил, что участники закупки при заполнении заявки на участие в Аукционе должны руководствоваться Инструкцией по заполнению заявки, содержащейся в документации об Аукционе, из которой следует, что первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать конкретные показатели товара, за исключением, среди прочего, *невозможности указания конкретного показателя из-за отсутствия товара у участника закупки в наличии.*

При анализе инструкции по заполнению заявки на участие в Аукционе (Приложение №4 к документации об Аукционе), Комиссия установила, что данная инструкция не позволяет надлежаще заполнить первую часть заявки на участие в Аукционе, в связи с тем, что в указанной инструкции не определено, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений.

Таким образом, требование о представлении в составе первой части заявки на участие в Аукционе конкретных значений показателей материалов, используемых при выполнении работ по объекту закупки, которые определяются только по результатам испытаний определенной партии материалов, нарушает п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Указанный вывод подтверждается письмом ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16.

Аналогичное нарушение допущено в позициях 1, 2, 3 и 5 Технического задания.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части указания в документации об Аукционе ненадлежащей даты окончания срока предоставления разъяснений положений документации об Аукционе и отсутствия в проекте контракта документации об Аукционе информации о сроке приемки заказчиком выполненных подрядчиком работ.

2. Признать жалобу ООО «Профит плюс» обоснованной в части неправомерного требования о представлении в составе заявки на участие в Аукционе конкретных значений показателей материалов, используемых при выполнении работ по объекту закупки, которые определяются только по результатам испытаний определенной партии материалов.

3. Признать в действиях заказчика – администрации городского поселения «Поселок Октябрьский» муниципального района «Белгородский район» нарушение части 13 статьи 34, пунктов 2 и 11 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

4. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

5. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Белгородского УФАС России, уполномоченному на составление протоколов об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по основаниям, предусмотренным в мотивировочной части настоящего решения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ № 13

об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о
контрактной системе в сфере закупок

Дата выдачи: 09 марта 2017 года

Место выдачи: Белгородское УФАС России,

г. Белгород, ул. Преображенская, 82.

Резолютивная часть предписания оглашена 03 марта 2017 года.

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 27.02.2017 № 64 «О

создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалоб ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс», (далее – Комиссия), руководствуясь 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), на основании решения от 09.03.2017 по делу № 063-17-Т, принятого по итогам рассмотрения жалоб ООО «СТРОЙИНВЕСТ» и ООО «Профит плюс» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по проведению ремонта асфальтобетонного покрытия по улице Кутузова городского поселения «Поселок Октябрьский» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области (закупка № 0126300029117000039) (далее – Аукцион), проведения внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

С целью устранения нарушений части 13 статьи 34, пунктов 2 и 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, допущенных при проведении Аукциона:

1. Аукционной комиссии администрации Белгородского района (далее – Аукционная комиссия) отменить:

- протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0126300029117000039 от 27.02.2017.

2. Администрации городского поселения «Поселок Октябрьский» муниципального района «Белгородский район» (далее – Заказчик) и Администрации Белгородского района (далее – Уполномоченный орган):

а) привести документацию об Аукционе в соответствие с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения Комиссии Белгородского УФАС России от 09.03.2017 по делу № 063-17-Т:

– привести пункт 35 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Аукционе в соответствие с требованиями пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе;

– привести Приложение 1 «Техническое задание» и Приложение 4 «Рекомендуемая форма первой части заявки на участие в электронном аукционе» документации об Аукционе в соответствие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе;

– привести проект контракта документации об Аукционе в соответствие с требованиями части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе;

б) разместить документацию об Аукционе с изменениями на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) в соответствии с частью 2 статьи 65 Закона о контрактной системе;

в) назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, дату рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе и дату проведения Аукциона, а также разместить указанные сведения в ЕИС. При этом дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе должна быть назначена не ранее, чем через 15 дней со дня размещения в ЕИС документации об Аукционе с изменениями.

3. Оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор электронной площадки):

- обеспечить отмену протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0126300029117000039 от 27.02.2017;
- вернуть участникам закупки ранее поданные заявки на участие в Аукционе;
- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в Аукционе, об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона, о прекращении действия заявок, поданных на участие в Аукционе, и о возможности подать новые заявки на участие в аукционе;
- прекратить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах, открытых участникам закупки, подавшим заявки на участие в Аукционе, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе;
- назначить время проведения Аукциона и разместить на электронной площадке информацию о времени проведения такого аукциона;
- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в Аукционе, о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, дате рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дате и времени проведения Аукциона.

4. Заказчику, Уполномоченному органу, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе и с учетом решения от 09.03.2017 по делу № 063-17-Т.

Настоящее предписание подлежит исполнению в течение **десяти рабочих дней с момента получения копии настоящего предписания.**

Об исполнении настоящего предписания незамедлительно уведомить Белгородское УФАС России по факсу (4722) 32-16-92 или электронной почте to31@fas.gov.ru с направлением подтверждающих документов в письменном виде.

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

Примечание: В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения в установленный срок настоящего предписания Белгородское УФАС России вправе обратиться в суд с иском о понуждении к исполнению предписания.

Невыполнение в срок законного предписания органа, осуществляющего государственный надзор (контроль), является административным правонарушением, ответственность за совершение которого предусмотрена Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: