

27 июля 2018 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Студеникин Д.Е. - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Можейкин М.А. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

в присутствии представителей заказчика – МУП «Энергия» г. Новосибирска –

представители подателя жалобы – ООО «Перспектива» на заседание комиссии Новосибирского УФАС России не явились, общество уведомлено надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на действия МУП «Энергия» г. Новосибирска при проведении электронного аукциона №0551300012218000018 на техническое перевооружение теплосетевого хозяйства тепловых сетей и оборудования центральных тепловых пунктов (далее - ЦТП): ЦТП-ц21, ул. Орджоникидзе, (35/1), ЦТП-л28/107, ул. Котовского, (26), ЦТП – о25, ул. Выборная, (103), распределительная сеть от ЦТП-о18, ул. Б. Богаткова, (194/3), вводная тепловая сеть от УТ1 до центрального теплового пункта, монтаж оборудования ЦТП по ул. Героев Революций, 5, техническое перевооружение участков циркуляционных трубопроводов распределительных инженерных сетей от ЦТП-з9 и оборудования ЦТП, участвующего в приготовлении и транспортировке горячей воды, начальная (максимальная) цена контракта 165148410,32 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Перспектива» с жалобой на действия МУП «Энергия» г. Новосибирска при проведении электронного аукциона №0551300012218000018 на техническое перевооружение теплосетевого хозяйства тепловых сетей и оборудования центральных тепловых пунктов (далее - ЦТП): ЦТП-ц21, ул. Орджоникидзе, (35/1), ЦТП-л28/107, ул. Котовского, (26), ЦТП – о25, ул. Выборная, (103), распределительная сеть от ЦТП-о18, ул. Б. Богаткова, (194/3), вводная тепловая сеть от УТ1 до центрального теплового пункта, монтаж оборудования ЦТП по ул. Героев Революций, 5, техническое перевооружение участков циркуляционных трубопроводов распределительных инженерных сетей от ЦТП-з9 и оборудования ЦТП, участвующего в приготовлении и транспортировке горячей воды.

Суть жалобы ООО «Перспектива» сводится к следующему.

1. Заказчик является муниципальным унитарным предприятием, которое заключает договоры на выполнение работ. ООО «Перспектива» полагает, что требования, предусмотренные [Постановлением](#) Правительства РФ №570, не распространяются на заказчика. На основании вышеизложенного, податель жалобы полагает, что данные требования недопустимо включать в документацию о закупке.

2. По мнению ООО «Перспектива», внесение денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта в виде залога ч.3 ст.96 ФЗ №44-ФЗ не предусмотрено.

3. В п.2 ч.13 ст.34 ФЗ №44-ФЗ установлено, что в контракт включается 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. Податель жалобы полагает, что в нарушение ФЗ №44-ФЗ заказчик не включил в проект контракта данное условие.

На основании вышеизложенного, податель жалобы просит выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На данную жалобу от заказчика поступили возражения следующего содержания.

При разработке документации об аукционе заказчик руководствовался требованиями ФЗ №44-ФЗ, Постановлением мэрии города Новосибирска от 05.12.2013г. Формулировки аукционной документации и контракта, примененные относительно обеспечения исполнения контракта, по своему смыслу не противоречат нормам ФЗ №44-ФЗ. По мнению заказчика, п.2 ч.13 ст.34 ФЗ №44-ФЗ к контракту МУП «Энергия» г. Новосибирска не применим, ввиду отсутствия возможности наступления данных обстоятельств его реализации.

На основании вышеизложенного, заказчик просит признать данную жалобу не обоснованной.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к

следующим выводам.

1. В п.2.2.26 проекта контракта заказчиком установлены возможные виды, а также объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 N 570.

Согласно ч.2 ст.110.2 ФЗ №44-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства РФ N 570 установлены виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам.

Согласно ч.5 ст.3 ФЗ №44-ФЗ государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Согласно п.6 ст.3 ФЗ №44-ФЗ муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

В соответствии с п.8 ст.3 ФЗ №44-ФЗ государственный контракт, муниципальный контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В соответствии с п.7 ст.3 ФЗ №44-ФЗ заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с ч.1 и ч.2.1 ст.15 ФЗ №44-ФЗ бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Заказчик является муниципальным унитарным предприятием, которое заключает договоры на выполнение работ, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства РФ №570 не распространяются на данного заказчика. Довод жалобы обоснован.

В ст.421 ГК РФ закреплён принцип свободы договора, согласно которому юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст.422 ГК РФ). В соответствии со ст.313 ГК РФ исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. Согласно ч.1 ст.706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

Закон о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг не запрещает включать в документацию об аукционе требования о выполнении работ подрядчиком лично без привлечения субподрядных организаций, в том числе требования о выполнении подрядчиком лично без привлечения субподрядных организаций определенного объема и видов работ.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу, что включение данного требования в документацию об аукционе не противоречит действующему законодательству.

2. В п.11.1 проекта контракта установлено, что в целях обеспечения исполнения обязательств подрядчиком по настоящему контракту, подрядчик представляет заказчику обеспечение исполнения контракта в форме безотзывной банковской гарантии или передачи заказчику в залог денежных средств.

Статьей 334 ГК РФ установлено, что в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя). При этом, согласно ч.1 ст.336 ГК РФ предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение

взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Вместе с тем, внесение денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта в виде залога ч.3 ст.96 ФЗ №44-ФЗ не предусмотрено. Таким образом, заказчиком нарушено требование ч.3 ст.96 ФЗ №44-ФЗ.

Данный довод жалобы обоснован.

3. В соответствии с ч.4 ст.64 ФЗ №44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с ч.10 ст.70 ФЗ №44-ФЗ контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе по цене, предложенной его победителем.

В п.2 ч.13 ст.34 ФЗ №44-ФЗ установлено, что в контракт включается 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.

Заказчик не включил в контракт данное условие, что является нарушением п.2 ч.13 ст.34 ФЗ №44-ФЗ.

Данный довод жалобы обоснован.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей аукционных заявок, выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с письмом ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, в случае установления заказчиком требований к описанию участниками закупок в составе заявок химического состава и (или) компонентов товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства такие действия нарушают требования п.1 ч.1 ст.33, п.2 ч.1 ст.64 ФЗ №44-ФЗ.

В техническом задании аукционной документации по позиции №1 теплообменник пластинчатый раздела теплообменники указано, что расчетное давление не менее 16кгс/см², коэффициент теплопередачи не менее 1922ккал/м²чК, не более 1924ккал/м²чК. Аналогичные требования к показателям товаров указаны в позиции 2 и 3 данного раздела технического задания аукционной документации. В техническом задании аукционной документации по позиции регулятор теплового потока раздела регуляторы указано, номинальное давление: Ру не менее 16 кгс/см², пропускная способность: Kvs не менее 128 не более 131 м3/ч. Аналогичные требования к показателям товаров указаны по позиции 2 и 3 описания объекта закупки.

В данном случае, в техническом задании, предусматривающем указание в заявках участников закупки точных числовых или иных значений, указаны требования к товару, которые могут быть известны только после испытания определенной партии товара, что является нарушением п.1 ч.1 ст.33, п.2 ч.1 ст.33, п.2 ч.1 ст.64 ФЗ №44-ФЗ, а также не соответствует позиции ФАС России, изложенной в письме от 1 июля 2016 года N ИА/44536/16.

Присутствующие на заседании комиссии Новосибирского УФАС России представители заказчика сообщили, что при описании объекта закупки использовались стандартные показатели товаров, однако ссылки на соответствующие ГОСТы в описании закупки отсутствуют, т.к. ГОСТы изменяются. Отсутствие в документации о закупке указаний на ГОСТы, которым должны соответствовать показатели товаров, является нарушением п.2 ч.1 ст.33 ФЗ №44-ФЗ, а также не соответствует позиции ФАС России, изложенной в письме от 1 июля 2016 года N ИА/44536/16.

В нарушение п.2 ч.1 ст.64 ФЗ №44-ФЗ аукционная документация не содержит инструкции по заполнению первой и второй части заявки, что также не соответствует позиции ФАС России, изложенной в письме от 1 июля 2016 года N ИА/44536/16.

Согласно аукционной документации вторая часть заявки должна содержать декларацию о соответствии участника электронного аукциона требованиям, установленным [пунктами 3](#) - 9 ч.1 ст.31 ФЗ №44-ФЗ.

В данном случае закупка проводится на общих основаниях, законодательство РФ не устанавливает каких-либо специальных требований к участникам данной закупки, в соответствии с объектом данной закупки заказчику не передаются исключительные права на какие-либо результаты интеллектуальной деятельности.

Таким образом, требование о декларировании участником закупки соответствия требованиям [п.8](#) ч.1 ст.31 ФЗ №44-ФЗ установлено незаконно. В нарушение п.2 ч.1 ст.64, ч.6 ст.66 ФЗ №44-ФЗ не правильно определен состав и содержание второй части заявки.

Извещение об осуществлении данной закупки размещено в ЕИС 08.07.2018г.

Заказчиком в аукционной документации установлены требования к составу и содержанию первой части заявки, предусмотренные редакцией ФЗ №44-ФЗ, действовавшей до 29.06.2018г.

В нарушение п.2 ч.1 ст.64, ч.6 ст.66 ФЗ №44-ФЗ не правильно определен состав и содержание первой части заявки.

В данных действиях усматриваются признаки административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена ч.1.4, 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

25.07.2018г. Новосибирским УФАС России в адрес МУП «Энергия» г. Новосибирска направлено уведомление №08-7756 с требованием представить в адрес Новосибирского УФАС России в срок до 26.07.2017г. следующие документы и сведения: а) письменные возражения на данную жалобу; б) информацию о стадии закупки и копию контракта, если контракт заключен; в) копию извещения, утвержденной документации о закупке, с отметкой об утверждении, информацию о лице, разработавшем и разместившем данную документацию (с указанием Ф.И.О., должности); г) копии всех протоколов данной закупки, а также первые и вторые части заявок участников данной закупки.

В нарушение ч.5 ст.106 ФЗ №44-ФЗ, а также вышеуказанного уведомления МУП «Энергия» г. Новосибирска в адрес антимонопольного органа не представило в полном объеме аукционную документацию, размещенную в ЕИС, а именно, не представлены приложения к аукционной документации №№1-12, вторая часть заявки единственного участника закупки не представлена в полном объеме, а именно, не представлены документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 г. № 99.

В данных действиях директора МУП «Энергия» г. Новосибирска Колесникова М.Н. усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.19.7.2 КоАП РФ.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п. 2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия МУП «Энергия» г. Новосибирска при проведении электронного аукциона №0551300012218000018 на техническое перевооружение теплосетевого хозяйства тепловых сетей и оборудования центральных тепловых пунктов (далее - ЦТП): ЦТП-ц21, ул. Орджоникидзе, (35/1), ЦТП-л28/107, ул. Котовского, (26), ЦТП – о25, ул. Выборная, (103), распределительная сеть от ЦТП-о18, ул. Б. Богаткова, (194/3), вводная тепловая сеть от УТ1 до центрального теплового пункта, монтаж оборудования ЦТП по ул. Героев Революций, 5, техническое перевооружение участков циркуляционных трубопроводов распределительных инженерных сетей от ЦТП-39 и оборудования ЦТП, участвующего в приготовлении и транспортировке горячей воды, обоснованной.

2. Признать заказчика - МУП «Энергия» г. Новосибирска нарушившим п.1 ч.1 ст.33, п.2 ч.13 ст.34, п.2 ч.1 ст.64, ч.6 ст.66, ч.3 ст.96, ч.5 ст.106 ФЗ №44-ФЗ.

3. Выдать МУП «Энергия» г. Новосибирска и комиссии по осуществлению закупок при данном заказчике предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делам об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-200

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

27 июля 2018 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

на основании своего решения №08-01-377 от 27.07.2018 года по жалобе ООО «Перспектива» на действия МУП «Энергия» г. Новосибирска при проведении электронного аукциона №0551300012218000018 на техническое перевооружение теплосетевого хозяйства тепловых сетей и оборудования центральных тепловых пунктов (далее - ЦТП): ЦТП-ц21, ул. Орджоникидзе, (35/1), ЦТП-л28/107, ул. Котовского, (26), ЦТП – о25, ул. Выборная, (103), распределительная сеть от ЦТП-о18, ул. Б. Богаткова, (194/3), вводная тепловая сеть от УТ1 до центрального теплового пункта, монтаж оборудования ЦТП по ул. Героев Революций, 5, техническое перевооружение участков циркуляционных трубопроводов распределительных инженерных сетей от ЦТП-з9 и оборудования ЦТП, участвующего в приготовлении и транспортировке горячей воды,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок комиссии по осуществлению закупок МУП «Энергия» г. Новосибирска необходимо отменить результаты проведения электронного аукциона №0551300012218000018, зафиксированные во всех протоколах, составленных при осуществлении данной закупки.

Для устранения нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок МУП «Энергия» г. Новосибирска необходимо:

- прекратить нарушать ч.3 ст.96 ФЗ №44-ФЗ, а именно, исключить из проекта контракта указание на то, что внесение денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта должно осуществляться в виде залога;
- прекратить нарушать п.2 ч.13 ст.34 ФЗ №44-ФЗ, а именно, включить в проект контракта 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;
- прекратить нарушать п.1 ч.1 ст.33 и ч.3 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, прекратить требовать подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) компоненты товара и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства;
- прекратить нарушать п.2 ч.1 ст.33 ФЗ №44-ФЗ, а именно, использовать в описании объекта закупки стандартные показатели товаров (материалов), в том числе указывать в соответствии с каким стандартом указаны данные показатели товаров (материалов), либо включать обоснования использования нестандартных показателей;
- прекратить нарушать п.2 ч.1 ст.64 ФЗ №44-ФЗ, а именно, установить в аукционной документации инструкции по заполнению первой и второй частей заявки;
- прекратить нарушать п.2 ч.1 ст.64, ч.6 ст.66 ФЗ №44-ФЗ, а именно, исключить из аукционной документации требование о декларировании участником закупки соответствия требованиям п.8 ч.1 ст.31 ФЗ №44-ФЗ;
- прекратить нарушать п.2 ч.1 ст.64, ч.6 ст.66 ФЗ №44-ФЗ, а именно, установить требования к составу и содержанию первой части заявки на участие в аукционе в соответствии с действующей редакцией ФЗ №44-ФЗ;

- внести изменения в аукционную документацию и в проект контракта в соответствии с решением №08-01-377 от 27.07.2018г. и настоящим предписанием;

- продлить срок подачи заявок на участие в данном электронном аукционе в соответствии с ч.6 ст.65 ФЗ № 44-ФЗ.

Данное предписание должно быть исполнено в срок до 14.08.2018 г. О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания МУП «Энергия» г. Новосибирска, комиссии по осуществлению закупок МУП «Энергия» г. Новосибирска сообщить в адрес Новосибирского УФАС России в срок, указанный для исполнения настоящего предписания, с приложением подтверждающих документов.

Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения данного предписания.

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

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.