В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская экспертная компания» (вх. № 15964 от 18.12.2019г.) на действия заказчика Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Новосибирской области, г. Новосибирск, Лобова ул. 52 (крыша). (www.rts-tender.ru Реестровый номер <...> *РТС254А190471).*

Заявитель сообщает следующее.

06.12.2019 года в 11:37 (по московскому времени) Заказчик на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.rts-tender.ru (далее - официальный сайт) разместил извещение и документацию о проведении электронного аукциона на *Выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Новосибирской области, г. Новосибирск, Лобова ул.52 (крыша).*

Заявитель считает, что аукционная документация разработана с нарушением требований Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 09.09.2017) "О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах", а также Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных муниципальных нужд", Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.201 1 N 223-ФЗ введу следующего:

Пунктом 3.4 проекта Договора Заказчиком установлено: «Заказчик вправе перечислить аванс не более 30% от цены Договори после предоставления Подрядчиком в срок, не позднее 15-ти (пятнадцати) дней после начала выполнения работ по каждому виду, установленного Графиком выполнения работ. Акта о начале производства работ (форма акта - Приложение 7) с приложением Ведомости потребности в материалах на проведение Работ по капитальному ремонту на Объекте подписанных организацией, осуществляющей строительный контроль, органом местного самоуправления, осуществляющим функции Технического заказчика, и согласованных Заказчиком, а также протокола входного контроля качества проектной документации (Приложение № 10)». **В данном пункте создана неопределенность формулировки - что Заказчик** вправе **осуществлять выплату аванса не более 30% от цены договора, соответственно становиться невозможным установить когда и какими критериями будет руководствоваться Заказчик при определении своего возникшего/ пе возникшего права на выплату аванса Подрядчику в размере не более 30% от цены договора.**

Так же формулировка - Заказчик вправе перечислить аванс не более 30% от цены Договора, создает неопределенность, а именно не указана конкретная сумма/

проценты от цены Договора, которую Заказчик намерен перечислить Подрядчику в качестве аванса.

Пунктом 3.5 проекта Договора Заказчиком установлено: «Заказчик вправе осуществлять промежуточные платежи в размере не более 80% от стоимости каждого вида работ с предоставлением Подрядчиком акта о приёмке выполненных работ (формы КС-2), справки о стоимости выполненных работ (формы КС-3) согласованных организацией, осуществляющей строительный контроль, органом местного самоуправления, осуществляющим функции Технического заказчика, уполномоченным лицом от собственников помещений в многоквартирном доме (в случае, если капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме проводится на основании решения собственников помещений в этом многоквартирном доме)», данный пункт Договора также создает неопределенность формулировки, отсутствует по каким критериям и при каких условиях, и в каком размере Заказчик будет осуществлять промежуточный платеж по акту выполненных работ (форма КС-2. КС-3). Данным пунктом участник закупки вводиться в заблуждение, не понимая будет ли осуществлен данный платеж при каких условиях и в каком размере.

Пунктом 3.7 проекта Договора Заказчиком установлено: «*Перечисление денежных средств за выполненные Работы производится Заказчиком не позднее 31 декабря 2021 года»,* в данном пункте отсутствует определенность формулировки, соответственно определить конкретные сроки оплаты становиться не возможным.

Соответственно вышеперечисленные условия проекта Договора несут в себе нарушения Антимонопольного законодательства РФ, а именно:

1. Формирование избирательной системы оплат со стороны заказчика,

2. Наличие личной заинтересованности со стороны Заказчика.

3. Конфликт интересов между Заказчиком и Подрядчиком,

4. Ограничение конкуренции.

5. Создание преимуществ аффилированным лицам Заказчика.

При рассмотрении/ подачи заявки на участие в аукционе Подрядная организация основывается на конкретных условиях проекта договора, для дальнейшей координации экономической деятельности компании в случае заключения договора по данному аукциону, а именно:

1. Объем выполнения работ;

2. Срок выполнения работ;

3. Срок оплат по договору;

4. Размер аванса по договору;

5. Срок гарантийных обязательств.

Вышеперечисленные условия должны содержать определенность в своих

формулировках, и не допускать **двойного толкования.** В случае неопределенности какого-либо условия Подрядная организация не имея конкретных установленных условий по Договору вводиться в заблуждение, тем самым Подрядная организация планируя участие в электронном аукционе, не имеет возможности подготовить заявку должным образом, произвести расчет экономической выгоды по данной закупки для компании, распланировать бюджет для последующего выполнения работ в установленный срок по договору.

Так же данная неопределенность условий создает преимущество аффилированным лицам (участниками закупки) к Заказчику, что в последующем может привести к заключению антиконкурентного соглашения между Заказчиком и Подрядчиком, в части проведения оплат по избирательной системе.

Данная неопределенность в формулировках условий Договора может привезти к злоупотреблению своим правом со стороны Заказчика исходя из личной заинтересованности к участнику закупки.

Исходя из содержания пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, вызывая сокращение числа хозяйствующих субъектов на данном рынке.

Статья 17 Закона о защите конкуренции (части 1 и 5) запрещает действия заказчиков, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при осуществлении закупок товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках.

На основании пунктов 2 и 3 части 1, части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции к таким действиям, в частности, относятся создание участнику закупки преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя по результатам закупочной процедуры. Изложенное означает, что несоблюдение заказчиками отдельных требований Закона о закупках может одновременно свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, указывая на наличие только права Заказчика, а не обязанности производить выплату аванса, а так же оплату выполненных работ в размере не более 80% Заказчик создает преимущества для отдельных Подрядчиков, тогда как иные организации ограничены в заключении договора, тем более, что конечный срок оплаты устанавливается до 31.12.2021 г., что фактически превращает указанный договор в безвозмездный, так как уровень инфляции нивелирует прибыль организации.

Кроме этого у заказчика имеются денежные средства, как у регионального оператора на расчетном счете, в связи с чем, установление срока оплаты до 31.12.2021 г. в проекте договора ведет к сокращению лиц участников аукциона.

Пункт 3.7 проекта договора противоречит Постановлению Правительства РФ от 07.10.2017 г. №1226 «О внесении изменений в типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных

некоммерческих организаций)). Спок оплаты для СМП составляет 15 рабочих дней.

615 ПП не регламентирует срок оплаты работ (услуг). Закупка товаров, работ, услуг для обеспечения государственных муниципальных нужд осуществляется в соответствии с положениями Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

Установление срока оплаты предусмотрено законом, а именно Обязанность по оплате результатов работ наступает у заказчика на следующий день после сдачи работ в силу пункта 1 статьи 711 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Аналогичная позиция отражена в пункте 8 Информационного письма от 24.01.2000 N 51 Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, который указал, что основанием для возникновения обязательства по оплате выполненных работ является сдача результата работ заказчику. Кроме этого, сроки оплаты установлены Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 28.11.2018) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В связи с чем, срок оплаты, установленный в договоре 31.12.2021 г. противоречит срокам, установленным законом.

Заявитель считает, что срок оплаты в договоре до 31.12.2021 г. является завышенным и необоснованным, данный срок оплаты ведет к ограничению количества участников закупки. В **соответствии со ст.** 7 9 **Постановления Правительства РФ от 1 июли 2016 г. N 615** *«Заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников аукциона».*

Также в пункте 9.1 раздела 9 проекта Договора Заказчиком установлено: «Подрядчик, не ограничивая своих обязательств и ответственности по настоящему Договору, в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания настоящего Договора обязан предоставить Заказчику оригинал согласованного с ним, заключенного Договора комплексного страхования строительных рисков с подтверждением оплаты услуг по такому договору (квитанцией)», данный пункт противоречит Постановлению Правительства №615-ФЗ, так как в соответствии с данным постановлением, у подрядчика отсутствует обязательства предоставлять Заказчику Договора комплексного страхования строительных рисков.

Так как основными «игроками» на рынке капитального ремонта многоквартирных домов являются подрядные организации относящиеся к субъектам малого предпринимательства, условие указанное в проекте Договора об оплате в течении двух лет противоречит утвержденному Постановлению Правительства Российской Федерации от 11.12.2014г. №1352 *«Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»* согласно которого оплата выполненных работ производиться в течении 30 календарных дней. Постановление Правительства от 18.09.2019г. №1205 *«О внесении изменений в Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема»* **согласно которого слова «30 календарных» заменить словами «15 рабочих».**

Кроме этого, обоснованность доводов Заявителя подтверждается наличием решений УФАС по аналогичным жалобам (Решение по делу №21-50/26-19Ж от 22.04.2019г. УФАС по Камчатскому краю).

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании изложенного, Фонду модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований НСО надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области в срок до **25.12.2019г.** документы и сведения, указанные в ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области **27.12.2019г. в 10-00 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней

и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление заведомо недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10 этаж).