

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии представителей от муниципального унитарного предприятия города Костромы «Городские сети» (далее – Заказчик; МУП города Костромы «Городские сети») и представителей от акционерного общества «ЕИРКЦ» (далее – Заявитель; АО «ЕИРКЦ»), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика, при проведении закупки № 32312236348 «Оказание комплекса услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей по договорам соцнайма жилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов, начислению платы за коммунальные услуги Отопление, Горячее водоснабжение (в т.ч. Подогрев для ГВС, Теплоноситель (ХВС) для ГВС) и пени за их несвоевременную (неполную) оплату, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителям сконвертованных платежных документов, организации приема и консультирования потребителей, обеспечению информационного обмена с Принципалом и иными организациями (органами) по поручениям Принципала, размещению информации в Государственной информационной системе «ЖКХ» (далее - Жалоба), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Согласно материалам дела, 29.03.2023 г. на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещено извещение № 32312236348 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание комплекса услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей по договорам соцнайма жилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов, начислению платы за коммунальные услуги Отопление, Горячее водоснабжение (в т.ч. Подогрев для ГВС, Теплоноситель (ХВС) для ГВС) и пени за их несвоевременную (неполную) оплату, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителям сконвертованных платежных документов, организации приема и консультирования потребителей, обеспечению информационного обмена с Принципалом и иными организациями (органами) по поручениям Принципала, размещению информации в Государственной информационной системе «ЖКХ». Начальная (максимальная) цена договора: 27 113 398,33руб.

Заказчик: МУП города Костромы «Городские сети».

В адрес Костромское УФАС России поступила жалоба АО «ЕИРКЦ».

АО «ЕИРКЦ», ознакомившись с положениями Документации о Конкурсе, находит её не соответствующей требованиям действующего законодательства, составленной с нарушением статьи 3 Закон о Закупках и нарушающей права и законные интересы участника закупки по следующим основаниям:

1. В предмете Договора, изложенном в п. 3 Документации о Конкурсе и проекте Договора, изложенном в разделе 5 Документации о Конкурсе, отсутствует обязательство по приёму Агентом платежей физических лиц и их дальнейшему перечислению Заказчику. При этом, предусмотренное п. 2.2.6 раздела 4 Документации о Конкурсе обязательство об организации приёма платежей на расчётный счёт Агента не свидетельствует о ведении участником закупки деятельности по приёму платежей, как платёжного агента, которые используют

только специальные расчетные счета в своей детальности.

Вышеуказанное требование Заказчика о наличии статуса платёжного агента является излишним для исполнения Договора и ограничивает количество потенциальных участников, так как расчетные центры могут не имеет статуса платёжного агента.

2. В пункте 3.1.2.1 приложения № 1 к разделу 2 Конкурсной Документации опыт участника ограничивается:

- стоимостью всех исполненных контрактов, аналогичных Договору («не менее 5% от начальной цены договора, указанной в приложении 2 раздела 2 Конкурсная документация»);

- видом коммунальных услуг, рассчитываемых участником (агентом).

По мнению Заявителя, критерий о наличии исполненных участником контрактов является необоснованным.

3. Приложение №1 к проекту Договора (п. 2.2.9.1 - 2.2.9.5 и 2.2.12 «Технического задания») обязывает Агента по предоставлению Принципалу отчетов, содержащих обширный объем информации, в т.ч. размещение данной информации в ГИС ЖКХ, при этом Документацией о Конкурсе, а также проектом Договора не предусмотрен порядок получения Агентом от Принципала сведений необходимых для исполнения указанных обязательств.

Так, в Приложение № 1 к проекту Договора (п. 2.2.4 «Технического задания») поручение Заказчика по заключению Агентом с МКУ г. Костромы «Центр регистрации граждан» договора на информационное обслуживание для получения информации о регистрации или снятии с регистрационного учёта, смене собственников или нанимателей жилых помещений, не может гарантировать согласие самого МКУ г. Костромы «Центр регистрации граждан» подобного договора с Агентом в целом, либо на условиях допустимых для Агента.

Также, поручение Заказчика, определенное Приложением №1 к проекту Договора (2.2.12 «Технического задания»), об актуализации базы данных на основании сведений из ГИС ЖКХ (сведения о потребителях, проведённой поверке приборов учёта, показаниях приборов учёта и т.д.) не могут обеспечивать Агента в полном объёме информацией, необходимой для расчета и начисления платы за горячее водоснабжение и отопление.

Таким образом, условия Договора, а также отсутствие обязательств Заказчика (Принципала) перед Исполнителем (Агентом) уже заведомо ставят Агента в невыгодные экономические условия, а также предоставления Заказчиком преимуществ иным лицам.

4. Статьей 155 Жилищного кодекса РФ, а также п.п. 63,69 Правил №354 плата за коммунальные услуги вносится собственниками и нанимателями помещений исполнителю коммунальной услуги или действующему по его поручению агенту, по указанным в платёжном документе банковским реквизитам.

Таким образом, предлагаемая Заказчиком организация приема денежных средств, поступивших от потребителей за коммунальные услуги, только на

расчетный счет Агента не соответствует нормам действующего законодательства.

Вышеуказанные противоречия, содержащиеся в конкурсной документации приводят ограничению конкуренции, нарушающие антимонопольные требования к торгам, предъявляемые ст. 17 Закона о защите Конкуренции.

Заявитель просит обязать МУП города Костромы «Городские сети» привести Документацию о Конкурсе в соответствии с действующим законодательством.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Общие принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг установлены в статье 3 Закона о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;
- 2) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков

такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

В силу статьи 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований названного Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

Костромское УФАС России, на основании ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, продлило срок рассмотрения поступившей в Управление жалобы АО «ЕИРКЦ», объявлен перерыв до 19.04.2023 г. для уточнения Заявителем, согласно поданной им жалобы, нарушенных норм Закона о закупках, допущенных Заказчиком при проведении конкурса в электронной форме с реестровым номером извещения 32312236348, а также для получения от Заказчика письменной позиции, по озвученным в ходе заседания вопросам.

19.04.2023 г. на заседании Комиссии Костромского УФАС России Заявитель предоставил письменную позицию, согласно которой указал нарушенные нормы Закона о закупках по 1 доводу жалобы.

В своих пояснениях Заявитель указал, что действия Заказчика нарушают части 19.1 статьи 3.4. и пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и пункта 3.1, Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП г. Костромы «Городские сети», т.к. Заказчик предъявляет к участникам требования, которые не предусмотрены Положением Заказчика и Закона о закупках, а именно требуются документы (их копии), подтверждающие соответствие участника конкурса требованиям конкурсной документации и законодательства РФ к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг - уведомление о принятии решения о постановке на учет, выданное территориальным органом Федеральной службы по финансовому мониторингу в порядке, установленном Федеральным законом от 03.06.2009 N 103-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами", Постановлением Правительства РФ от 27.01.2014 N 58 (ред. от 21.06.2014) "Об утверждении Положения о постановке на учет в Федеральной службе по финансовому мониторингу организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальных предпринимателей, в сфере деятельности которых отсутствуют надзорные органы" или информацию в виде реестрового номера, ссылки и пр., позволяющую Заказчику проверить соответствие участника конкурса требованиям конкурсной документации и законодательства РФ к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в части оказания комплекса услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей по договорам соцнайма жилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов, начислению платы за коммунальные услуги Отопление, Горячее водоснабжение (в т.ч. Подогрев для ГВС, Теплоноситель (ХВС) для ГВС) и пени за их несвоевременную (неполную) оплату, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителям сконвертованных платежных документов, организации приема и консультирования потребителей, обеспечению информационного обмена с Принципалом и иными организациями (органами) по поручениям Принципала, размещению информации в Государственной информационной системе «ЖКХ».

Комиссия отмечает, что в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, у антимонопольного

органа отсутствует возможность рассмотрения доводов о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции. Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 по делу № А50-9299/2016.

Таким образом, 2-4 доводы жалобы могут быть рассмотрены по признакам несоблюдения Заказчиком требований статьи 17 Закона о защите конкуренции в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции с учетом новых доказательств.

Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев довод жалобы, изучив представленные материалы и документы, нормативные правовые акты приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Статья 3.4 Закона о закупках устанавливает особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В силу части 2 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется исключительно путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В силу положений части 8 статьи 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Согласно подпункту «б» пункта 15 Документации о Конкурсе участник должен иметь статус «платёжного агента» (участник конкурса должен быть поставлен на учет уполномоченным органом в порядке, установленном Федеральным законом от 03.06.2009 N 103-ФЗ "О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами", Постановлением Правительства РФ от 27.01.2014 N 58 "Об утверждении Положения о постановке на учет в Федеральной службе по финансовому мониторингу организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, и индивидуальных предпринимателей, в сфере деятельности которых отсутствуют надзорные органы").

В соответствии частью 1 статьей 1 Федерального закона от 03.06.2009 № 103-ФЗ "О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами" (далее – Федеральный закон № 103) настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежей агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств физического лица перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), а также направленных органам государственной власти, органам местного самоуправления и учреждениям, находящимся в их ведении, в рамках выполнения ими функций, установленных законодательством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 1 Федерального закона № 103 положения настоящего

Федерального закона не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов:

1) осуществляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями при реализации товаров (выполнении работ, оказании услуг) непосредственно с физическими лицами, за исключением расчетов, связанных с взиманием платежным агентом с плательщика вознаграждения, предусмотренного настоящим Федеральным законом;

2) между юридическими лицами, и (или) индивидуальными предпринимателями при осуществлении ими предпринимательской деятельности, и (или) лицами, занимающимися частной практикой и не являющимися индивидуальными предпринимателями, которая не связана с выполнением функций платежных агентов;

3) в пользу иностранных юридических лиц;

4) осуществляемых в безналичном порядке;

5) осуществляемых в соответствии с законодательством о банках и банковской деятельности.

В соответствии частью 3 статьей 2 Федерального закона № 103 платежный агент - юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по приему платежей физических лиц. Платежным агентом является оператор по приему платежей либо платежный субагент.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона № 103 под деятельностью по приему платежей физических лиц (далее - прием платежей) в целях настоящего Федерального закона признается прием платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком.

В части 14 и 15 статьи 4 Федерального закона № 103 установлено, что Платежный агент при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет (счета) для осуществления расчетов. Платежный агент обязан сдавать в кредитную организацию полученные от плательщиков при приеме платежей наличные денежные средства для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета).

Согласно части 1 статьи 6 Федерального закона № 103 Платежные агенты при приеме платежей вправе использовать платежные терминалы. Платежный терминал, используемый платежным агентом при приеме платежей, должен содержать в своем составе контрольно-кассовую технику и обеспечивать в автоматическом режиме:

1) предоставление плательщикам информации, предусмотренной статьей 4 настоящего Федерального закона;

2) прием от плательщиков информации о наименовании поставщика, о наименовании товара (работы, услуги), за который (которые) исполняются денежные обязательства физического лица перед поставщиком, о размере вносимых платежному агенту наличных денежных средств, а также иной информации, если это предусмотрено договором об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц;

3) прием наличных денежных средств, вносимых плательщиками;

4) печать кассовых чеков и их выдачу (направление) плательщикам после приема внесенных наличных денежных средств.

Согласно пункту 3 Документации о Конкурсе предметом договора является: оказание комплекса услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей по договорам соцнайма жилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов, начислению платы за коммунальные услуги Отопление, Горячее водоснабжение (в т.ч. Подогрев для ГВС, Теплоноситель (ХВС) для ГВС) и пени за их несвоевременную (неполную) оплату, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителям сконвертованных платежных документов, организации приема и консультирования потребителей, обеспечению информационного обмена с Принципалом и иными организациями (органами) по поручениям Принципала, размещению информации в Государственной информационной системе «ЖКХ».

В соответствии с пунктом 2.2.6. Технического задания Агент должен принять на себя обязательство организовать прием платежей за приобретенные ресурсы на расчетный счет Агента.

Комиссия Костромского УФАС России приходит к выводу о том, что установление Заказчиком требования, о наличии статуса платёжного агента является излишним для исполнения Договора. При этом, предусмотренное пунктом 2.2.6 раздела 4 Документации о Конкурсе обязательство об организации приёма платежей на расчётный счёт участника (Агента) не свидетельствует о ведении непосредственно участником деятельности по приёму платежей, как платёжного агента, которому запрещено использовать расчётные счета в своей деятельности. Платежные агенты могут использовать исключительно специальные счета для приёма и дальнейшего перевода денежных средств.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдается, в связи с тем, закупка признана несостоявшейся, а также по данному объекту Заказчиком проводит новую закупку.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «ЕИРКЦ» на действия Заказчика - МУП г. Костромы «Городские сети» по закупке № 32312236348 обоснованной.

2. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.