

ПРОТОКОЛ № 012/04/7.30-693/2021

об административном правонарушении

27 июля 2021 года
Йошкар-Ола,

г.

ул. Волкова, д. 164, каб. № ____

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом - экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России Мурашовой Л.В. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту утверждения аукционной документации электронного аукциона на выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» в 2021 году (реестровый номер контракта в единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru> 0808300000220000040 от 22.12.2020), с нарушением требований, предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в отношении руководителя Управления городского хозяйства администрации ГО «Город Йошкар-Ола» <.....>

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

22.12.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение №0808300000220000040 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» в 2021 году (реестровый номер контракта в единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru> 0808300000220000040 от 22.12.2020).

Начальная (максимальная) цена закупки в извещении указана – 60 000 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной

системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно части 4 статьи 59 Закона о контрактной системе для проведения электронного аукциона заказчик разрабатывает и утверждает документацию об электронном аукционе.

Так, аукционная документация утверждена руководителем управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» <.....>ым А.И. 18.12.2020 и размещена в ЕИС в действующей редакции 22.12.2020.

При ее изучении на предмет соответствия требованиям законодательства установлено следующее.

1) Как следует из пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги требованиям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к оказываемым услугам, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в аукционе.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки.

При этом, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика.

Таким образом, условия исполнения муниципального контракта, изложенные

как в извещении о проведении закупки, документации об аукционе, в том числе проекте контракта, должны содержать полную и однозначную информацию, позволяющую участнику закупки сформировать ценовое предложение на участие в аукционе.

Как следует из извещения о проведении открытого аукциона, информационной карты документации об аукционе, проекта контракта предметом контракта является выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» в 2021 году.

Вместе с тем, согласно информации о объекте закупки, техническому заданию, а также приложению к документации об обосновании НМЦК следует, что результат работ по эксплуатации наружного освещения включает в себя, в том числе поставку электроэнергии, произведенной теплоэлектростанциями (ТЭЦ) общего назначения.

Из технического задания, а так же обоснования начальной (максимальной) цены контракта, следует, что цена контракта включает в себя стоимость электрической энергии, так, в соответствии с обоснованием НМЦК, расчет стоимости электроэнергии в 2021 году определен с использованием иного метода, не указанного в части 1 статьи 22 Закона о контрактной системе, ввиду того, что использование иных методов не представляется возможным, цены на электроэнергию подлежат постоянному изменению, не тарифицируются. В связи с чем, целесообразным для определения стоимости электроэнергии является применение к существующей стоимости электроэнергии коэффициентов, установленных Прогнозом социально-экономического развития Российской Федерации на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов (далее - Прогноз), разработанным Министерством экономического развития Российской Федерации.

Однако объект закупки, определенный заказчиком как выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» в 2021 году, не отражает необходимость поставки электрической энергии, которая также является условием исполнения контракта, что не позволяет сделать вывод об объективном описании объекта закупки, а также согласованности предмета контракта в нарушение пункта 1 части 1 статьи 64, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

2) В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации объекта закупки должен указывать функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов,

наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Таким образом, заказчик в целях удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки, самостоятельно определяет и описывает объект закупки, при условии, что такие требования не влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложении в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, не допускается при формировании предмета закупки включать в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки.

Вместе с тем, заказчиком в техническом задании аукционной документации, указано следующее: «Эксплуатация объектов уличного освещения включает в себя работы по включению и выключению объектов уличного освещения, согласно графика включения, частичного или полного отключения объектов уличного освещения, работы по содержанию объектов уличного освещения, осуществление контроля за потребляемой электроэнергией для уличного освещения и ее оплату энергоснабжающим организациям».

В соответствии с обоснованием НМЦК, стоимость поставки электрической энергии составляет 42 175 310,88 рублей, а стоимость выполнения эксплуатационных работ 17 824 689,12 рублей.

Правоотношения по поставке электрической энергии регламентируются параграфом 6 главы 30 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В силу части 1 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется поставить абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов, связанных с потреблением энергии.

Согласно части 2 статьи 539 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Соответственно для обеспечения условий исполнения контракта исполнителю надлежит заключить соответствующий договор с энергоснабжающей организацией, что потребует от него дополнительных временных затрат и необходимости наличия у него на каком-либо праве энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования.

Вместе с тем, содержание уличного освещения по своей правовой природе является возмездным оказанием услуг, регламентация которых закреплена главой 39 ГК РФ.

С учетом изложенного, документация об аукционе включает в себя два самостоятельных и невязанных друг с другом объекта закупки: снабжение электрической энергией и выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Йошкар-Олы, которое предусматривает следующие виды работ: (осмотр, техническое обслуживание, текущий ремонт, окраска опор, кронштейнов, элементов трубной проводки, цоколей, очистка опор, пунктов включения от объявлений, аварийно-восстановительные работы), указанных в техническом задании.

Кроме того, используемый заказчиком двойной метод обоснования начальной (максимальной) цены контракта: сметный метод и затратный метод указывают на разнородный характер услуг по эксплуатации наружного освещения и снабжению электрической энергией, образующих объект закупки.

Таким образом, выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» указанные в локальной смете № 1 и поставка электроэнергии, произведенной теплоэлектроцентралями (ТЭЦ) общего назначения, технологически и функционально не связаны между собой и их поставка может осуществляться отдельно. Следовательно, объединение заказчиком в один предмет закупки строительных работ и поставки товаров неправомерно.

Таким образом вышеуказанные действия заказчика не соответствуют части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3) В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе 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. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с обоснованием НМЦК вышеуказанной закупки, заказчиком определен необходимый объем поставляемой электроэнергии в размере 5 882 191,19665272 кВт.ч. Указанная информация также размещена в извещении.

По результатам проведенного аукциона победителем признан филиал «МАРИЭНЕРГО» ПАО «МРСК ЦЕНТРА И ПРИВОЛЖЬЯ» предложивший наименьшую цену в размере 46 700 000,00 рублей.

Вместе с тем, по результатам изучения реестра контрактов установлено, что в объекте закупки указан объем равный - 4 578 388,348383 кВт.ч.

Таким образом, Заказчиком нарушена часть 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за утверждение аукционной документации, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях

установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Документация электронного аукциона № 0808300000220000040 от 22.12.2020 на выполнение работ по эксплуатации объектов уличного освещения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» в 2021 году утверждена руководителем управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» <.....>ым А.И. 18.12.2020.

Распоряжением мэра г. Йошкар-Олы от 14.09.2020 № 512-к <.....> А.И. назначен руководителем Управления городского хозяйства администрации ГО «Город Йошкар-Ола».

Таким образом, в действиях <.....>а А.И. имеется нарушение, выразившееся в утверждении документации об электронном аукционе № 0808300000220000040 не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, а как следствие состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Датой совершения административного правонарушения является 18.12.2020 (дата утверждения аукционной документации).

Местом совершения административного правонарушения является: 424001, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, пр-т Гагарина, д. 2, каб. 328 (место исполнения <.....>ым А.И. своих должностных обязанностей).

Санкция части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч (3000) рублей.

Срок давности, предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ для данной категории дел на момент составления протокола об административном правонарушении не истек.

В соответствии со статьей 23.66 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **09 августа 2021 года в 09 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <.....>у А.И. разъясняются его права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ предусмотрено, что в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие <.....>а А.И. надлежаще извещенного о месте, времени составления настоящего протокола.

Мурашова Л.В.

(Ф.И.О. составившего протокол)

(подпись)

27 июля 2021 года

Сообщаем, что пропуск в здание ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

В связи с чем, возможность участия в заседании комиссии будет организована посредством удаленного доступа через сеть «Интернет» по ссылке (<https://fas1.tconf.rt.ru/c/7817498045>).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.