

Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ(ред. от 14.02.2024)"О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"(с изм. и доп., вступ. в силу с 25.03.2024)

Решение 33-470

Заказчик:

УДКХиБ администрации города Новокузнецка
654007, Кемеровская область - Кузбасс,

г. Новокузнецк, ул. Спартака,24
udkh-ks@yandex.ru

Заявитель:

АО «Томскэнергосбыт»
634034, Томская область, г. Томск,

ул. Котовского, 19

РЕШЕНИЕ

«08» апреля 2024г.

Резолютивная часть решения оглашена «04» апреля 2024г.

Решение изготовлено в полном объеме «08» апреля 2024г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя
комиссии: <...> Руководителя Кемеровского УФАС России;
-
<...>
Членов комиссии: - Начальника отдела контроля в сфере закупок;
<...> Ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в
- сфере закупок;

При участии с использованием ВКС:

- <...> - представителя заказчика - УДКХиБ администрации города Новокузнецка (по доверенности),

рассмотрев дело № 042/06/33-470/2024, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - УДКХиБ администрации города Новокузнецка требований ФЗ № 44-ФЗ при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0139300001524000022 «Оказание услуг энергосервиса (осуществление энергосберегающих мероприятий) на объектах уличного (наружного) освещения в Куйбышевском районе Новокузнецкого городского округа»,

УСТАНОВИЛА:

29.03.2024 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба АО «Томскэнергосбыт» (вх. № 3573-ЭП/24) на действия заказчика — УДКХиБ администрации города Новокузнецка при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0139300001524000022 «Оказание услуг энергосервиса (осуществление энергосберегающих мероприятий) на объектах уличного (наружного) освещения в Куйбышевском районе Новокузнецкого городского округа».

По мнению заявителя, Заказчик сформировал Извещение с нарушением требований Закона о контрактной системе с нарушением п. 7 Правил использования КТРУ, т.к. в составе структурированной формы извещения, размещенной в соответствии с ч. 1 ст. 42 Закона о контрактной системе, требования к характеристикам изделия, обозначенные в описании объекта закупки Технического задания, не содержатся, что не позволяет представить значения необходимых Заказчику параметров товара в рамках Закупки. Дополнительно заявитель указывает на то, что согласно пункту 1.2.2 документа Извещения для подтверждения соответствия закупки промышленных товаров требованиям, установленным п.10 постановления Правительства Российской Федерации от 30.04.2020 № 616, участник закупки указывает (декларирует) в составе заявки на участие в закупке номера реестровых записей из реестра российской промышленной для подтверждения страны происхождения поставляемого товара, что по мнению Заявителя свидетельствует о том, что Заказчик планирует получить в собственность товар, который должен был описать в структурированном виде.

В процессе рассмотрения жалобы Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

11.03.2024 в единой информационной системе в сфере закупок заказчиком -

УДКХиБ администрации города Новокузнецка было размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0139300001524000022 «Оказание услуг энергосервиса (осуществление энергосберегающих мероприятий) на объектах уличного (наружного) освещения в Куйбышевском районе Новокузнецкого городского округа».

Начальная максимальная цена контракта – 227 239 587,89 рублей.

В соответствии с пунктами 1,2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами "или эквивалент";

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии. Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта

закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В силу части 2 статьи 42 ФЗ № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать, в том числе описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе Порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правила формирования и ведения в единой информационной системе с сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Правила формирования и ведения КТРУ), Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Правила использования КТРУ) утверждены постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 (далее — ПП РФ от 08.02.2017 № 145).

Порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации (далее также — КТРУ).

В силу пункта 2 Правил каталог используется заказчиками в целях обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в извещении об осуществлении закупки, а также в целях описания объектов закупки, которое включается в извещение об осуществлении закупки.

Из совокупности вышеуказанных правовых норм следует, что Заказчик наделен правом устанавливать описание объекта закупки в объеме необходимом и достаточном для обеспечения своих нужд и действительных потребностей. Также Закон о контрактной системе не содержит норм, обязывающих заказчика

устанавливать в документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Согласно пункту 4 постановления Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила) заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «г», «е» - «з» пункта 10 Правил с указанной в ней даты начала обязательного применения.

Согласно пункту 5 Правил заказчик вправе, за исключением случаев, если иное не предусмотрено особенностями описания отдельных видов объектов закупок, установленными Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 5 статьи 33 Закона о контрактной системе, указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев:

а) осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в пункты 22, 23 и 29 перечня промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении

которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, предусмотренного приложением к постановлению Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. N 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства", при условии установления в соответствии с указанным постановлением запрета на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, а также осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», при условии установления в соответствии с указанным

постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств;

б) если иное не предусмотрено особенностями описания отдельных видов объектов закупок, устанавливаемыми Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 5 статьи 33 Федерального закона.

Согласно пункту 7 Правил в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона. При проведении предусмотренных Федеральным законом электронных процедур, закрытых электронных процедур характеристики объекта закупки, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона, указываются с использованием единой информационной системы при формировании извещения об осуществлении закупки, приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 статьи 42, пунктом 1 части 1 статьи 75 Федерального закона соответственно.

В качестве кода каталога товара, работы, услуги, на которые в каталоге отсутствует соответствующая позиция, указывается код такого товара, работы, услуги согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Кемеровским УФАС России проанализировано извещение и установлено, что объектом закупки является Оказание услуг энергосервиса (осуществление энергосберегающих мероприятий) на объектах уличного (наружного) освещения в Куйбышевском районе Новокузнецкого городского округа с кодом ОКПД2: 71.12.11.100 «Услуги в виде инженерно-технических консультаций по энергосбережению и повышению энергетической эффективности».

В КТРУ не содержится позиций, соответствующих указанному коду ОКПД2, либо каких-либо иных позиций, содержащих описание работ в рамках энергосервисного контракта.

Согласно пункту 8 Правил при включении в состав одного лота (одного товара, работы, услуги) нескольких товаров, работ, услуг, на которые в каталоге имеются подлежащие применению позиции каталога и на которые в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик руководствуется требованиями настоящих Правил в отношении каждого такого товара, работы услуги, на которые в каталоге имеется подлежащая применению позиция.

В соответствии с Письмом Минфина России от 25.11.2021 № 24-03-07/95653 разъяснено, что принимая во внимание, что товар, поставляемый при выполнении покупаемой работы, образует объект закупки, а также учитывая, что иного Правилами не определено, заказчик использует каталог для применения информации о таком товаре и, соответственно, для описания объекта закупки.

Таким образом, характеристики, содержащиеся в КТРУ используется для описания при поставке товара, а не при используемых в процессе выполнения работ товаров.

В соответствии с пунктом 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства от 08.02.2017 N 145, дополняется требованием о формировании характеристик описания объекта закупки, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона N 44-ФЗ, посредством интерфейса единой информационной системы при формировании извещения об осуществлении закупки.

Требования об указании функциональных, технических, качественных, эксплуатационных характеристики объекта закупки в структурированном виде вступили в силу с 1 октября 2023 года.

При этом, п. 8 ст. 8 Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» закрепил, что «В отношении закупок, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе в сфере закупок, приглашения принять участие в которых направлены с 1 октября 2023 года до 1 апреля 2024 года, заказчики вправе осуществлять предусмотренное пунктом 1 части 2 статьи 51 Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» формирование проекта контракта без использования единой информационной системы в сфере закупок».

Следовательно, структурированное описание объекта закупки, размещенной в ЕИС в период с 1 октября 2023 года до 1 апреля 2024 года, является правом Заказчика, а не его обязанностью.

Согласно письменным пояснениям заказчика данный открытый конкурс в электронной форме размещен 11.03.2024 и содержит в составе извещения файл «Описание объекта закупки», который закрепил Требования к техническим характеристикам товара и услуги. При данной схеме осуществления закупки страна происхождения товара указывается в составе вторых частей через платформу площадки, а характеристика предполагаемого товара подаются Участником закупки отдельным файлом в соответствии с требованиями Описания объекта закупки, что полностью соответствует требованиям ст. 33 Закона № 44-ФЗ.

Из письма Минфина России от 25.09.2023 № 24-03-09/90944 «О размещении описания объекта закупки в единой информационной системе в сфере закупок» следует:

«Положение устанавливает разные способы размещения в ЕИС информации и документов, формируемых с использованием ЕИС и сформированных без ее использования, в частности:

формирование информации и документов с использованием ЕИС осуществляется путем заполнения экранных форм веб-интерфейса ЕИС или путем представления в ЕИС электронного документа, содержащего сформированную информацию, посредством информационного взаимодействия;

документы, сформированные без использования ЕИС, размещаются в ЕИС в форме электронного документа или образа бумажного документа» - что было сделано Заказчиком».

Также заявитель указывает на то, что заказчик неправомерно установил требование к поставляемому товару в нарушение статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ. Заявитель считает, что в ТЗ Заказчиком предусмотрена таблица с обоснованием необходимости использования других требований к характеристикам используемого товара, отличающихся от установленных национальными стандартами.

В соответствии с пунктами 1,2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами "или эквивалент";

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии. Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством

Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Соответственно, государственный заказчик вправе включить в документацию о конкурсе в электронной форме такие качественные, технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций. При этом заказчик вправе детализировать предмет закупок.

Заказчик вправе устанавливать в документации о закупке требования к поставляемым товарам, выполняемым работам и оказываемым услугам при условии, что они не противоречат положениям ФЗ № 44-ФЗ, а также иным федеральным законам и нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно письменным пояснениям заказчика, поворотный кронштейн с плавной регулировкой угла наклона включает в себя классический узел поворота осветительного прибора на угол 90 градусов, а разные диаметры рабочих частей позволяют использовать данный способ фиксации в качестве переходника с одного диаметра трубы на другой.

Из сведений, размещенных в извещении, установлено, что в описании объекта закупки относительно товара, используемого при исполнении контракта, Заказчиком были указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки и не установлены требования или указания в отношении конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара.

Кемеровским УФАС России, установлено, что в рамках закупки, предметом которой является энергосервисный контракт, не предполагается поставка каких-либо товаров заказчику, а заказчику необходимо лишь качественное оказание услуг и достижение необходимой экономии энергетических ресурсов, при этом светильники и иное оборудование, указанное в документации, являются лишь средствами для надлежащего исполнения обязанностей исполнителя по обеспечению экономии заказчика на объекте энергосервиса, а не товарами.

Таким образом, комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что

заказчиком описание объекта закупки составлено в соответствии с положениями ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Томскэнергосбыт» на действия заказчика – УДКХиБ администрации города Новокузнецка при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0139300001524000022 «Оказание услуг энергосервиса (осуществление энергосберегающих мероприятий) на объектах уличного (наружного) освещения в Куйбышевском районе Новокузнецкого городского округа» необоснованной.

1. Производство по делу № 042/06/33-470/2024 прекратить.

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

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>