

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба (вх. № 15966 от 18.12.2019 года) Общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская экспертная компания» (далее – ООО «НЭК») на действия заказчика Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области (далее - Фонд модернизации ЖКХ НСО) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Новосибирской области, г. Новосибирск, ул. Урицкого, д. 19 (подвал, фундамент, фасад) (www.rts-tender.ru, реестровый номер <...> РТС254А190469).

Заявитель сообщает следующее.

06.12.2019 года в 11:24 (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, ул. Урицкого, д. 19 (подвал, фундамент, фасад).

Заявитель считает, что аукционная документация разработана с нарушением требований Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 года № 615 «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 от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в виду следующего:

Пунктом 3.4 проекта Договора Заказчиком установлено: «Заказчик вправе перечислить аванс не более 30 % от цены Договора 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 становится невозможным установить, когда и какими критериями будет руководствоваться Заказчик при определении своего возникшего/не возникшего права на выплату аванса Подрядчику в размере не более 30% от цены договора.

Также 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 приёме 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 информация, по каким критериям, 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 вводится 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 становится 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/подаче 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, вводится в заблуждение, тем самым Подрядная организация, планируя участие в электронном аукционе, не имеет возможности подготовить заявку должным образом, произвести расчет экономической выгоды по данной закупке для компании, распланировать бюджет для последующего выполнения работ в установленный срок по договору.

Также 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 привести 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 также 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 года, 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 года в проекте договора ведет к сокращению лиц участников аукциона.

Пункт 3.7 проекта договора противоречит Постановлению Правительства РФ от 07.10.2017 года № 1226 «О внесении изменений в типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций». Срок 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 от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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 года № 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 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

Заявитель считает, что срок оплаты в договоре до 31.12.2021 года является завышенным и необоснованным, данный срок оплаты ведет к ограничению количества участников закупки. **В соответствии со статьей 7 9 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 года № 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 11.12.2014 года № 1352 «*Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц*», согласно которому оплата выполненных работ производится в течении 30 календарных дней, Постановление Правительства от 18.09.2019 года № 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 которому слова «30 календарных» заменить словами «15 рабочих».**

Кроме этого, обоснованность доводов Заявителя подтверждается наличием решений антимонопольных органов по аналогичным жалобам (Решение по делу от 22.04.2019 года № 21-50/26-19Ж 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 частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 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 вышеизложенного, Фонду модернизации ЖКХ НСО надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 25 декабря 2019 года** документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 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.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области **27 декабря 2019 года в 09.30 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 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**.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10 этаж) за 15 минут до начала рассмотрения жалобы.

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях