

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

Адрес места нахождения: г.Оренбург,
ул.Краснознаменная, 22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

Заявитель:

ООО "БЛ ЭНЕРГО"

Заказчик:

Председатель комитета

по строительству, транспорту,

дорожному и коммунальному
хозяйству

администрации муниципального

образования город Новотроицк

Уполномоченный орган:

Муниципальное казенное
учреждение «Консультационно-
методический центр
муниципального образования
город Новотроицк»

№
№ от

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/108-1076/2020

17 июля 2020 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 17 июля 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 21 июля 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии:., Членов Комиссии:.,

Рассмотрение жалобы осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

представителя комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк – по доверенности;

представители ООО «Бл Энерго» на рассмотрении жалобы не явились, о времени, месте и дате извещены надлежащим образом,

представители Уполномоченного органа на рассмотрении жалобы не явились, о времени, месте и дате извещены надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «Бл Энерго» на действия комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк. (номер извещения № 0853300014220000060),

УСТАНОВИЛА:

10.07.2020г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Бл Энерго» (далее – Заявитель) на действия комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк. (номер извещения № 0853300014220000060) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Заказчику, Уполномоченному органу выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Из жалобы следует, что: 1) Заказчиком в Конкурсной документации не применены ограничения на допуск радиотехнической продукции, происходящей из иностранных государств, установленные в соответствии с Постановлением № 878; 2) в проекте контракта отсутствует положение об обязанности Заказчика представлять Исполнителю информацию о потреблении энергетического ресурса в срок, установленный контрактом, но не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли

размера экономии).

Из письменных пояснений Заказчика следует, что 1) в рамках настоящего Контракта Исполнитель осуществляет выполнение мероприятий направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности путем модернизации элементов системы наружного освещения муниципального образования город Новотроицк, в свою очередь Заказчик обязуется выплачивать в течении срока действия контракта процент от экономии расходов Заказчика на оплату энергетического ресурса. Согласно документации об открытом конкурсе в электронной форме это Оказание услуг: ОКПД2 71.12.11.100 Услуги в виде инженерно-технических консультаций по энергосбережению и повышению энергетической эффективности. Приложение №3 к настоящему контракту включает в себя техническое задание. В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. Техническое задание включает в себя не только Перечень энергосберегающих мероприятий, но и требования к характеристикам световых приборов, позволяющие установить соответствие оказываемых услуг требованиям муниципального заказчика и объектом рассматриваемой закупки является выполнение работ (оказание услуг) с использованием товара, требования к характеристикам которого муниципальным заказчиком включены в Документацию. При разрешении вопроса о необходимости (или отсутствии такой необходимости) наличия в Документации и Извещении ограничений и условий допуска, предусмотренных Постановлением № 878 и Приказом № 126н, также необходимо учитывать положения части 4 статьи 14 Закона о контрактной системе. Так, в соответствии с частью 4 статьи 14 Закона о контрактной системе, федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок:

- товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств;

- работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Согласно пункту 7 Постановления № 878 для целей ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не может быть предметом одного контракта (одного лота) радиоэлектронная продукция, включенная в перечень и не включенная в него. То есть, предусмотренные Постановлением № 878 ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, также применяются при осуществлении закупок исключительно товаров.

2) Пунктом 5.18. настоящего контракта предусмотрено устранение недостатков оборудования в пределах гарантийного срока Исполнителем после получения от Заказчика письменного уведомления. Таким образом, обязательство по выявлению недостатков установлено контрактом за Заказчиком. Кроме того, контрактом предусмотрено определение объема потребления электроэнергии, потребляемой системой уличного освещения в г. Новотроицк и в отчетном и в базисном периодах расчетно-измерительным способом в соответствии с

приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016г. (п.2.5., п.4.5 настоящего контракта). Применение расчетно-измерительного метода не требует для фиксации объемов потребления энергоресурсов в отчетном периоде предоставление Заказчиком информации о потреблении энергетического ресурса. Не на всем объекте энергосервиса присутствуют приборы учета, фиксирующие объемы потребления электроэнергии, приходящиеся на светильники, подлежащие замене. Поэтому Заказчику не представляется возможным предоставление информации по объемам потребления энергетического ресурса именно объектом энергосервиса. Отсутствие прямой обязанности Заказчика представлять Исполнителю информацию о потреблении энергетического ресурса никаким образом не препятствуют надлежащему исполнению Сторонами обязательств по настоящему контракту, расчету экономии по контракту и оплате. Кроме того, пунктом 7.5. настоящего контракта учитывается предоставление Исполнителю любой информации от Заказчика, которая препятствует определению фактической величины экономии за расчетный период. Согласно п. 4.15. срок оплаты Заказчиком долей размера экономии по Контракту не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии на основании подписанного Акта об определении экономии энергетического ресурса. Акт об определении экономии (Приложение №4 к контракту) содержит в себе всю информацию о потреблении энергетического ресурса и является документом, фиксирующим потребление энергоресурса и отчетного и базисного периодов (п. 4.14 контракта). Просили признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, заслушав доводы сторон, пришла к следующим выводам:

31.05.2020г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк. (номер извещения № 0853300014220000060).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 135 066 599,56 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1) В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 N 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. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 878) установлен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд..

Пунктом 4 Постановления № 878 установлено, что ограничение на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

На заседании Комиссии установлено, что объектом закупки является оказание услуг по выполнению энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк (далее - Энергосервисный контракт).

В рамках Энергосервисного контракта необходимо в том числе демонтировать существующие светильники и поставить и смонтировать энергосберегающие светодиодные светильники.

Пунктом 5.1 технического задания Конкурсной документации установлены требования к техническим характеристикам товаров «Светодиодный светильник».

На заседании Комиссии установлено, что товар «Светильник светодиодный» ОКПД 27.40.39.113 включен в Единый реестр российской радиоэлектронной продукции (далее – Реестр), установленный в соответствии с Постановлением № 878.

При этом, пунктом 5.15 проекта муниципального контракта Конкурсной документации установлено следующее: «Право собственности на оборудование и иные отделимые улучшения, установленные (созданные) Исполнителем на Объекте энергосервиса в ходе реализации Перечня мероприятий, переходит в собственность Заказчика в соответствии с п.6.5 настоящего контракта.».

С учетом изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что в рамках закупки услуг с использованием товара, в том числе при выполнении мероприятий в рамках Энергосервисного контракта, фактически осуществляется поставка товара, передаваемого в собственность Заказчика, что подразумевает необходимость применения ограничений, установленных Постановлением № 878.

Вместе с тем, Заказчиком в Конкурсной документации не установлено ограничений, предусмотренных Постановлением № 878.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе, довод Заявителя признан обоснованным.

Между тем, учитывая что выявленные нарушения не повлияли на результаты осуществления открытого конкурса в электронной форме, и что согласно Протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 15.07.2020 №ПРО11 на участие в открытом конкурсе подано 5 заявок, из содержания которых Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что участниками к поставке предложены товары российского происхождения, сохраняя баланс интересов сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России полагает возможным в данной части предписание не выдавать.

2) В соответствии с частью 19 статьи 108 Закона о контрактной системе Правительством Российской Федерации устанавливаются требования к условиям энергосервисного контракта, в том числе требования к условиям исполнения такого контракта, включая условия об оплате такого контракта (в части порядка определения фактически сложившихся цен (тарифов) на энергетические ресурсы в целях оплаты такого контракта), особенности определения начальной (максимальной) цены энергосервисного контракта (цены лота) (в том числе период, за который учитываются расходы заказчика на поставки энергетических ресурсов).

Требования к условиям энергосервисного контракта предусмотрены Приложением

№ 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 18.08.2010 N 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» (далее - Постановление N 636).

В число подлежащих включению в энергосервисный контракт условий Приложение N 1 к Постановлению N 636 среди прочего называет:

- Определение размера экономии (доли размера экономии) в натуральном выражении, достигнутого в результате исполнения контракта, как разницы между объемом потребления заказчиком энергетического ресурса за период, равный календарному периоду достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии), определенным до начала реализации перечня мероприятий, и объемом потребления заказчиком энергетического ресурса, определенным после реализации исполнителем перечня мероприятий, с учетом изменения факторов, оказывающих влияние на объем потребления энергетических ресурсов;

- Определение размера экономии (доли размера экономии) энергетических ресурсов в стоимостном выражении, достигнутого в результате исполнения контракта, как разницы между объемом потребления заказчиком энергетических ресурсов в стоимостном выражении за период, равный календарному периоду достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии), определенным до начала реализации перечня мероприятий, и объемом потребления заказчиком энергетических ресурсов в стоимостном выражении, определенным после реализации исполнителем перечня мероприятий, с учетом изменения факторов, оказывающих влияние на объем потребления

энергетических ресурсов;

- Заказчик обязан представлять исполнителю информацию о потреблении энергетического ресурса в срок, установленный контрактом, но не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии);

При определении размера экономии (доли размера экономии), достигнутого в результате исполнения контракта, используется объем потребления энергетического ресурса до начала реализации исполнителем перечня мероприятий за период, соответствующий календарному периоду достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии).

Необходимо отметить, что каких-либо исключений о возможности невключения вышеперечисленных условий энергосервисного контракта в такой контракт действующим законодательством о контрактной системе, в том числе статьей 108 Закона о контрактной системе и Постановлением N 636, не предусмотрено.

В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт подлежит заключению на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

В связи с изложенным, предусмотренные абзацем 1 пункта 5 Приложения N 1 к Постановлению N 636 условия энергосервисного контракта подлежат включению не только в сам энергосервисный контракт, но и в его проект.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации о б электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Проект энергосервисного контракта является Приложением N 3 к Документации.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что проектом контракта (п. 4.15, 7.5) установлено:

«4.15. Срок оплаты Заказчиком долей размера экономии по Контракту не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты, на основании подписанного Акта об определении экономии энергетического ресурса».

«7.5. В случае выявления причин, которые препятствуют определению фактической экономии за расчётный период, экономия энергетического ресурса за соответствующий расчётный период считается достигнутой, согласно Приложению №5».

Проанализировав представленные документы, заслушав доводы Заказчика Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что наличие пунктов 4.15 и п 7.5. настоящего контракта по факту заключают в себе необходимость предоставления Исполнителю любой информации, в том числе о потреблении энергетических ресурсов Администрацией г. Новотроицк Оренбургской области в срок не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, необходимой для надлежащего исполнения контракта, следовательно, действия Заказчика не нарушает требования ч. 19 ст. 108 Закона о контрактной

системе. Довод заявителя не обоснован.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Бл Энерго» на действия комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк. (номер извещения № 0853300014220000060) частично обоснованной.

2. Признать комитет по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк нарушившим ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев

Председатель комиссии:

Члены комиссии: