

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
fo37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №037/06/33-74/2022 (07-15/2022-019)

Дата оглашения решения: 18 февраля 2022 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 24 февраля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

Администрации Юрьевецкого муниципального района Ивановской области: <...> (доверенность от 11.11.2021);

ООО «ВЭСКК»: <...> (доверенность от 11.12.2021);

в отсутствие представителей Комитета по управлению муниципальным имуществом, земельным отношениям и сельскому хозяйству (информация о поступлении жалобы и ее содержании, а также о месте и времени ее рассмотрения была направлена указанному лицу),

рассмотрев жалобу ООО «ВЭСКК» (далее – Заявитель, Общество) на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района Ивановской области (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения города Юрьевец Ивановской области (извещение 0133300026321000025), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 99 Федерального закона 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),

УСТАНОВИЛА:

11.02.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «ВЭСКК» на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района Ивановской области при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения города Юрьевец Ивановской области (извещение 0133300026321000025).

Согласно первому доводу жалобы при описании требований к шкафам управления осветительными сетями, в приложении №2 к техническому заданию документации о закупке Заказчик установил характеристику «Диапазон рабочих температур, °С. - -40 ... +60». Вместе с тем, ГОСТ 15150-69 «Межгосударственный стандарт. Машины, приборы и другие технические изделия. Исполнения для различных климатических районов. Категории, условия эксплуатации, хранения и транспортирования в части воздействия климатических факторов внешней среды», утвержденный Постановлением Государственного комитета СССР по стандартам от 29.12.1969 №1394 (далее – ГОСТ 15150-69), предусматривает иные показатели рабочих температур для устройств данного вида. Кроме того, документация о закупке не содержит обоснования указанного несоответствия.

Во втором доводе жалобы Заявитель указывает, что в приложении №1 к техническому заданию документации о закупке в описании всех требуемых по контракту типов светильников установлена характеристика «Вид климатического исполнения – не ниже УХЛ1». Данное требование является завышенным, поскольку согласно ГОСТ 15150-69 рабочее значение температуры воздуха при эксплуатации изделий, подпадающих под условное обозначение УХЛ1: от +40 до -60°С. Вместе тем, в климатическом районе Заказчика (Ивановская область) абсолютный минимум температуры составляет -47 °С, а абсолютный максимум температуры +38 °С.

В соответствии с третьим доводом жалобы Общества в ч. 4.2 «Порядок оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме» раздела 4 документации о закупке Заказчиком необоснованно в отношении показателя «Наличие опыта реализации государственных и/или муниципальных энергосервисных контрактов» установлено предельно необходимое

Заказчику значение характеристик: 28 001 144, 37 руб., в то время как в отношении показателя «Наличие финансовых ресурсов» условием исполнения контракта по критерию оценки (показателю) является наибольшее значение. Установленное Заказчиком предельно необходимое значение в 28 001 144, 37 руб. в данном случае ничем не обосновано, является субъективным и не позволяет объективно оценить успешный опыт участников закупки.

Согласно четвертому доводу жалобы Заказчик неправомерно включил в проект контракта документации о закупке условия об ответственности Исполнителя, не предусмотренные специальными нормами, устанавливающими требования к условиям энергосервисных контрактов.

В пятом доводе жалобы Общество указывает, что в п. 9.4, 9.5 проекта контракта документации о закупке установлено требование к Исполнителю о замене неисправного осветительного оборудования в течение 1 (одних) суток, с момента получения уведомления Заказчика. По мнению Заявителя, срок замены в 1 день является завышенным, поскольку порядок устранения недостатков оборудования определяется правилами завода-изготовителя и предусматривает диагностику (экспертизу) неисправного оборудования производителем и последующий ремонт или замену.

Согласно шестому доводу жалобы Заявителя в п. 8.1 проекта контракта документации о закупке Заказчик установил цену контракта в виде фиксированной денежной суммы. Заявитель считает, что цена должна быть выражена в виде размера процента экономии соответствующих расходов Заказчика на оплату электрической энергии в соответствии со ст. 108 Закона о контрактной системе.

Заказчик в своих возражениях на жалобу пояснил, что Администрации Юрьевоцкого муниципального района Ивановской области считает первый и четвертый доводы жалобы обоснованными. Относительно остальных доводов жалобы Заказчик указал, что он не согласен с ними и указанных нарушений при проведении закупки допущено не было.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

20.10.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее официальный сайт) было размещено извещение 0133300026321000025 о проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения

энергосервисного контракта на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения города Юрьевец Ивановской области, а также соответствующая документация о закупке. 26.10.2021, 02.12.2021, 03.12.2021, 09.12.2021, 16.12.2021, 26.01.2022 и 28.01.2022 в извещение и документацию о закупке Заказчиком были внесены изменения.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, внесенными в них изменениями, размещенными на официальном сайте:

- 1) начальная (максимальная) цена контракта – 28 001 144,37 руб.;
- 2) дата и время окончания подачи заявок – 14.02.2022 09:00;
- 3) дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок - 15.02.2022 10:00;
- 4) дата подачи окончательных предложений - 17.02.2022;
- 5) дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 18.02.2022 10:00.

Первый довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает обоснованным ввиду следующего.

На основании ч. 2 ст. 108 Закона о контрактной системе заключение энергосервисного контракта осуществляется в порядке, установленном Законом о контрактной системе, с учетом положений, предусмотренных ст. 108 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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.

Приложение №2 к техническому заданию раздела №3 «Описание объекта закупки» документации о закупке содержит следующие требования к шкафам управления осветительными сетями:

Наименование характеристики	Требуемое значение
Количество фаз	3
Количество контакторов	1
Напряжение главной цепи, В	380
Напряжение цепи управления, В	220
Максимальный ток, А	50
Частота переменного тока, Гц	50
Коммутационные аппараты	Контактор (макс. ток 50 А)
Прибор учета	Электронный счетчик 3-х фазный
Степень защиты	IP54
Климатическое исполнение	УХЛ
Категория размещения	3
Система заземления	TN-C
Габаритные размеры (ВхШхГ), мм	не более 600х600х250
Масса, кг	не более 55
Диапазон рабочих температур, °С	-40 ... +60
Защита от несанкционированного доступа	Внутренний механический замок
Управление линиями освещения	По годовому графику (в автоматическом и ручном режиме) с возможностью дистанционного включения и выключения.
Сигнализация об аварийных ситуациях	Несанкционированное вскрытие шкафа, отсутствие входного напряжения, срабатывание защитной автоматики, отсутствие тока при включении освещения по расписанию или команде диспетчера, режим работы (ручной/автоматический).
Организация связи	Использование сети GSM (режимы SMS и GPRS)
Учет электрических	3-х фазный учет электроэнергии (активной, реактивной – хранение предыстории получасовых энергий за 30 суток), замеры фазных токов и

характеристик сети уличного освещения	напряжений (дискретность – 15 минут) – данные за сутки, передача всех показаний на верхний уровень в автоматическом режиме и по запросу диспетчера
Варианты крепления	На ровной вертикальной поверхности
Срок службы	Не менее 25 лет
Организация связи	GSM в режимах SMS, GPRS
Годовой график работы осветительных приборов	Режимы: гибкая система дистанционного изменения годового графика
Работа в составе автоматизированной системы управления наружным освещением	Шкаф управления должен быть укомплектован автоматизированным модулем управления и мониторинга освещения.
Индикаторы модуля управления и мониторинга	Светодиодные: Наличия GSM сигнала; Актуальная SIM карта; Наличие питания; Режим передачи данных по интерфейсам RS-485.
Материал корпуса	Металл, порошковая окраска, цвет светло-серый

В соответствии с п. 6 раздела 1 «Информационные данные» ГОСТ 15150-69 данный стандарт распространяется на все виды машин, приборов и других технических изделий и устанавливает макроклиматическое районирование земного шара, исполнения, категории, условия эксплуатации, хранения и транспортирования изделий в части воздействия климатических факторов внешней среды.

Согласно пп. 3.1 раздела 3 «Нормальные значения климатических факторов внешней среды при эксплуатации и испытаниях» ГОСТ 15150-69 нормальные значения климатических факторов внешней среды при эксплуатации изделий принимают равными значениям, указанным в пп. 3.2-3.14, 3.16.

В соответствии с пп. 3.2. ГОСТ 15150-69 значения температуры окружающего воздуха приведены в таблице 3.

В таблице 3 ГОСТ 15150-69 для изделий, предназначенных для эксплуатации в макроклиматических районах с умеренным и холодным климатом (УХЛ), предусмотрены следующие температурные показатели:

Исполнение изделий	Категория изделий (категория размещения)	Значение температуры воздуха при эксплуатации, °С			
		Рабочее		Предельное рабочее	
		верхнее	нижнее	верхнее	нижнее
УХЛ	1; 1.1; 2; 2.1; 3 3.1	+40	-60	+45	-70
		+40	-10*	+45	-10*

4	+35	+1	+40	+1
4.1	+25	+10	+40	+1
4.2	+35	+10	+40	+1
5; 5.1	+35	-10	+35	-10

Таким образом, показатель температуры воздуха, указанный в описании шкафов управления осветительными сетями (-40 +60) (Приложение №2 к техническому заданию раздела №3 «Описание объекта закупки» документации о закупке), не соответствует показателям, отраженным в таблице 3 ГОСТ 15150-69 (+40 -60).

На основании вышеизложенного, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы и о нарушении Заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Второй довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает обоснованным на основании следующего.

В Приложении №3 к техническому заданию раздела №3 «Описание объекта закупки» документации о закупке содержится описание трех типов светильников уличного освещения.

В частности указано, что светильники (все три типа, предоставляемых исполнителем в рамках энергосервисного контракта) должны удовлетворять следующему требованию: «Вид климатического исполнения – не ниже УХЛ1».

Как указали представители Общества на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, для изделий соответствующих УХЛ1 рабочие температуры составляют от + 40 до - 60°C. Вместе с тем, в Ивановской области минимум температуры составляет -47 °С, а абсолютный максимум температуры +38 °С. По мнению Заявителя, в рассматриваемом случае необходимо было руководствоваться положениями таблицы 3 ГОСТ 15150-69, предусматривающими рабочие температуры изделий, предназначенных для эксплуатации в условиях макроклиматических районов с умеренным климатом (У).

Представитель Заказчика указал, что в данном случае показатели температуры, предусмотренные для изделий, соответствующих обозначению (У) не применимы, поскольку абсолютный зафиксированный минимум температуры в Ивановской области составляет -47 °С. Следовательно, в случае критического понижения температуры, светильники, соответствующие обозначению (У), будут не работоспособны.

Вместе с тем, Комиссия Ивановского УФАС России, считает пояснения представителя Заказчика необоснованными, поскольку согласно таблице 3

ГОСТ 15150-69 изделиям, предназначенным для эксплуатации в макроклиматических районах с умеренным климатом (У), соответствуют следующие температурные показатели:

сполнение изделий	Категория изделий	Значение температуры воздуха при эксплуатации, °С			
		Рабочее		Предельное рабочее	
		верхнее	нижнее	верхнее	нижнее
У, ТУ	1; 1.1; 2; 2.1; 3	+40	-45*	+45	-50*
	3.1	+40	-10*	+45	-10*
	5; 5.1	+35	-5	+35	-5

Таким образом, в случае понижения температуры воздуха до критических значений ($-47\text{ }^{\circ}\text{C}$), светильники, предназначенные для использования в условиях макроклиматических районов с умеренным климатом, будут функционировать, поскольку предельной рабочей температурой для данных устройств является $-50\text{ }^{\circ}\text{C}$. Иных пояснений по данному доводу жалобы от представителя Заказчика не поступало.

На основании изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что действия Заказчика нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Третий довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает обоснованным на основании следующего.

Ч. 1 ст. 108 Закона о контрактной системе установлено, что в целях обеспечения энергоэффективности при закупке товаров, работ, услуг, относящихся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа, неиспользуемого в качестве моторного топлива), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), а также поставок электрической энергии, мазута, угля, поставок топлива, используемого в целях выработки энергии, заказчики вправе заключать энергосервисные контракты, предметом которых является совершение исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования указанных энергетических ресурсов.

В соответствии с ч. 2 ст. 108 Закона о контрактной системе энергосервисный

контракт заключается отдельно от контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, относящихся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, на оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению, по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), на поставки электрической энергии, мазута, угля, на поставки топлива, используемого в целях выработки энергии. **Заключение энергосервисного контракта осуществляется в порядке, установленном Законом о контрактной системе, с учетом положений, предусмотренных ст. 108 Закона о контрактной системе.**

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с Законом о контрактной системе.

На основании ч. 8 ст. 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Такой порядок утвержден Правилами оценки заявок.

В соответствии с ч. 9 ст. 32 Закона о контрактной системе не допускается использование заказчиком не предусмотренных ст. 32 Закона о контрактной системе критериев или их величин значимости, установленных ч. 6 ст. 32 Закона о контрактной системе и в соответствии с ч. 8 ст. 32 Закона о контрактной системе. В случае невыполнения заказчиком требования ч. 9 ст. 32 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть признано недействительным по иску участника или участников закупки.

В соответствии с п. 10 Правил оценки заявок в документации о закупке в отношении нестоимостных критериев оценки могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание нестоимостных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по нестоимостным критериям оценки.

В соответствии с п. 3 Правил оценки заявок «оценка» - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями указанных Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены

Согласно п. 4 Правил оценки заявок для оценки заявок (предложений) заказчик устанавливает в документации о закупке критерии оценки.

Согласно п. 11 Правил оценки заявок для оценки заявок (предложений) по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 настоящих Правил оценки заявок в отношении критерия оценки в документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

Для оценки заявок (предложений) по нестоимостным критериям оценки (показателям) заказчик вправе устанавливать предельно необходимое минимальное или максимальное количественное значение качественных, функциональных, экологических и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев. В этом случае при оценке заявок (предложений) по таким критериям (показателям) участникам закупки, сделавшим предложение, соответствующее такому значению, или лучшее предложение, присваивается 100 баллов.

В соответствии с п. 23 Правил оценки заявок в случае если для заказчика лучшим условием исполнения контракта по критерию оценки (показателю) является наибольшее значение критерия оценки (показателя), за исключением случая, предусмотренного пунктом 24 Правил оценки заявок, количество баллов, присуждаемых по критерию оценки (показателю) (НЦБ_i), определяется по формуле:

$$\text{НЦБ}_i = \text{КЗ} \times 100 \times (\text{К}_i / \text{К}_{\text{max}}),$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

В случае если используется один показатель, КЗ = 1;

К_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

К_{max} - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

Указанные выше нормы действовали на момент размещения извещения и документации о закупке на официальном сайте.

В Разделе №4 документации об открытом конкурсе в электронной форме указано, что одним из показателей нестоимостного критерия оценки заявок на участие в закупке является наличие опыта реализации государственных

и/или муниципальных энергосервисных контрактов в области замены и/или создания наружного городского освещения.

Данный показатель определяется по общей сумме (цене) реализованных участником закупки государственных и/или муниципальных энергосервисных контрактов в области замены и/или создания наружного городского освещения с применением светодиодных светильников и контрактов, связанных с поставкой и монтажом осветительного оборудования, которое использовалось в том числе не в рамках энергосервисных контрактов.

Количество баллов, присуждаемых по показателю оценки «Наличие опыта реализации государственных и/или муниципальных энергосервисных контрактов в области замены и/или создания наружного городского освещения» (НЦБ(1)_i), определяется по формуле:

а) в случае, если $K_{\max} < K_{\text{пред}}$, по формуле: $\text{НЦБ}(1)_i = K3 \times 100 \times (K_i / K_{\max})$,

б) в случае, если $K_{\max} \geq K_{\text{пред}}$, по формуле: $\text{НЦБ}(1)_i = K3 \times 100 \times (K_i / K_{\text{пред}})$,

при этом $\text{НЦБ}_{\max} = K3 \times 100$,

где:

$K3$ – коэффициент значимости показателя, равен 0,5;

K_i – предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

K_{\max} – максимальное предложение из предложений, сделанных участниками закупки;

$K_{\text{пред}}$ - предельно необходимое заказчику значение характеристик: 28 001 144 (двадцать восемь миллионов одна тысяча сто сорок четыре) рубля 37 копеек;

НБЦ_{\max} - количество баллов по показателю, присуждаемых участникам, предложение которых превышает предельно необходимое максимальное значение, установленное заказчиком.

В рассматриваемом случае, предельно необходимое Заказчику значение характеристик составляет: 28 001 144 (двадцать восемь миллионов одна тысяча сто сорок четыре) рубля 37 копеек.

Как пояснили представители Заявителя, установленное предельное значение (28 001 144, 37 руб.) не позволяет выявить лучшие условия исполнения контракта. Указанная сумма является ценой одного среднестатистического энергосервисного контракта. Вместе с тем, сумма цен контрактов, исполненных участниками закупки, может быть гораздо больше. Таким образом, участники закупки, имеющие обширный опыт исполнения энергосервисных контрактов, будут уравнины и получат такое же количество

баллов, как и участники, исполнившие один контракт по цене, равной или превышающей предельное значение. Вместе с тем, представители Общества указали, что по показателю «Наличие финансовых ресурсов» лучшим условием исполнения контракта является наибольшее значение показателя – сумма годовой выручки (значение данного показателя не ограничено). Данные условия не сбалансированы и не позволяют выявить лучшие условия исполнения контракта.

Заказчик в своих возражениях на жалобу указал, что при определении предельно необходимого Заказчику значения характеристик по указанному показателю Администрация Юрьевоцкого муниципального района Ивановской области руководствовалась начальной (максимальной) ценой контракта. Заказчик считает установление предельно необходимого Заказчику значения характеристики по показателю «Наличие опыта реализации государственных и/или муниципальных энергосервисных контрактов в области замены и/или создания наружного городского освещения» в размере 28 001 144,37 руб. объективно обоснованным, разумным и позволяющим объективно оценить успешный опыт участников закупки.

Вместе с тем, необходимо отметить, что в рассматриваемом случае установление предельного необходимого значения по показателю «Наличие опыта реализации государственных и/или муниципальных энергосервисных контрактов в области замены и/или создания наружного городского освещения» равного начальной (максимальной) цене контракта не позволяет в полной мере оценить опыт реализации участником закупки аналогичных контрактов.

На основании изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России соглашается с доводами Общества и полагает, что в рассматриваемом случае в действиях Заказчика имеется нарушение ч. 1 ст. 12 Закона о контрактной системе.

Четвертый довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает обоснованным на основании следующего.

Согласно ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч. 7, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом

в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта (отдельного этапа исполнения контракта), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом (соответствующим отдельным этапом исполнения контракта) и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

На основании ч. 19 ст. 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). Такие требования установлены Постановлением Правительства РФ от 18.08.2010 №636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» (далее – Постановление №636 от 18.08.2010).

В соответствии с п. 17 Постановления №636 от 18.08.2010 указание в качестве меры ответственности за недостижение исполнителем предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего календарного периода неустойки (штрафа, пеней) в размере, равном произведению цены (тарифа) на соответствующий энергетический ресурс, определяемой в соответствии с пунктом 12 настоящих требований, и разницы между размером экономии энергетического ресурса в натуральном выражении, предусмотренном контрактом для соответствующего календарного периода, и фактически достигнутым размером экономии в натуральном выражении в этот же календарный период. При этом разница между размером неустойки (штрафом, пени) за недостижение исполнителем предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего календарного периода и размером платежа в адрес исполнителя за фактически достигнутую экономию, определяемым в

соответствии с пунктом 12 настоящих требований, не должна превышать 10 процентов от произведения цены (тарифа) на соответствующий энергетический ресурс, определяемой в соответствии с пунктом 12 настоящих требований, и предусмотренного контрактом для соответствующего календарного периода размера экономии энергетического ресурса в натуральном выражении либо от предусмотренного контрактом размера экономии в стоимостном выражении, если в результате исполнения контракта этим исполнителем должна быть обеспечена экономия совокупных расходов на оплату энергетических ресурсов за счет полного либо частичного перехода с потребления одного энергетического ресурса на другой.

В соответствии с п. 39 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017, при расчете неустойки, подлежащей взысканию с заказчика по государственному (муниципальному) контракту, заключенному в целях удовлетворения государственных (муниципальных) нужд в энергоснабжении, необходимо руководствоваться положениями специальных законодательных актов о снабжении энергетическими ресурсами. Таким специальным нормативным актом в области энергосервиса является Постановление Правительства РФ от 18.08.2010 №636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)», устанавливающее особенности регулирования отношений сторон энергосервиса при заключении и исполнении государственных (муниципальных) контрактов.

В п. 11.4 проекта контракта документации о закупке указано, что в случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, а также в иных случаях ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, Заказчик направляет Исполнителю требование об уплате неустоек (штрафов, пеней), которое подлежит исполнению в течение 10 календарных дней с даты получения. Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения Исполнителем обязательства, предусмотренного настоящим Контрактом, и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от Цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом и фактически исполненных Исполнителем.

Не применив положения Постановления №636 от 18.08.2010 при составлении проекта контракта, Заказчик нарушил требования ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Пятый довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает обоснованным на основании следующего.

Согласно п. 1 ГОСТ Р 50597-2017 «Национальный стандарт Российской Федерации. Дороги автомобильные и улицы. Требования к эксплуатационному состоянию, допустимому по условиям обеспечения безопасности дорожного движения. Методы контроля» (далее – ГОСТ Р 50597-2017) данный стандарт устанавливает требования к параметрам и характеристикам эксплуатационного состояния (транспортно-эксплуатационным показателям) автомобильных дорог общего пользования (далее - дорог), улиц и дорог городов и сельских поселений (далее - улиц), железнодорожных переездов, допустимого по условиям обеспечения безопасности дорожного движения, методам их контроля, а также предельные сроки приведения эксплуатационного состояния дорог и улиц в соответствие его требованиям.

Требования настоящего стандарта направлены на обеспечение безопасности дорожного движения, сохранение жизни, здоровья и имущества населения, охрану окружающей среды

В таблице 6.8 ГОСТ Р 50597-2017 (далее – таблица 6.8) указаны сроки устранения дефектов стационарного электрического освещения.

Таблица 6.8 представлена в следующем виде:

Наименование дефекта	Категория дороги	Группа улиц	Сроки устранения*, сут, не более
Наличие неработающих светильников	-	А, Б	1
	-	В, Г	2
	IA, IB	Д, Е	3
	IB, II	-	4
	III-V	-	5
Отказы в работе наружных осветительных установок	Для всех категорий дорог и групп улиц		1

* Срок восстановления работы светильников стационарного электрического освещения пешеходных переходов для всех категорий дорог и групп улиц не более одних суток.

В соответствии с п. 9.5 проекта контракта документации о закупке гарантийные обязательства на оборудование (светильники), установленное Исполнителем при осуществлении мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности (включая комплектующие) подразумевают под собой бесплатный ремонт вышедших из строя единиц оборудования (либо комплектующих) в течение гарантийного срока, либо их

замену на аналогичные и исправные. Замена оборудования осуществляется Исполнителем **в течение 1 (одних) суток из подменного фонда оборудования (светильников)**, сформированного в целях обеспечения реализации мероприятий по замене вышедших из строя светильников уличного освещения, в количестве 5 % от общего числа светильников. Подменный фонд формируется и пополняется Исполнителем самостоятельно за свой счет.

Согласно п. 9.6 проекта контракта документации о закупке если в период указанного гарантийного срока обнаружатся недостатки результата реализации мероприятия по энергосбережению и повышению энергетической эффективности, то Исполнитель обязан их устранить за свой счет в течение 1 (одних) суток, с момента получения уведомления Заказчика. Гарантийный срок в этом случае продлевается соответственно на период, в течение которого Исполнителем производились работы по устранению недостатков.

В своей жалобе Общество указало, что в соответствии с требованиями технического задания, все светильники предназначены для размещения на дорогах 3 категории. В соответствии с таблицей 6.8 срок устранения неработающих светильников для дорог 3 категории составляет 5 дней.

Согласно пояснениям представителя Заказчика проектом контракта документации о закупке предусмотрена замена светильников на различных улицах и однозначно установить категорию дорог невозможно. Кроме того, представитель Администрации Юрьевоцкого муниципального района Ивановской области пояснил, что, устанавливая срок для замены неисправного оборудования в проекте контракта (1 сутки с момента получения уведомления заказчика), Заказчик руководствовался пунктом таблицы 6.8 «Отказы в работе наружных осветительных установок».

Комиссия Ивановского УФАС России считает, что указанные положения таблицы 6.8 не применимы в данном случае, поскольку в разделе 1 «Используемые понятия» проекта контракта указано: «Объект энергосервиса – осветительная установка (совокупность осветительных приборов и/или осветительных комплексов, поддерживающих конструкций, средств питания и управления освещением, функционально связанных с обеспечением наружного освещения, расположенная на территории города Юрьевоц Ивановской области), в отношении которой проводятся энергосберегающие мероприятия».

Таким образом, под словосочетанием «осветительная установка» в документации о закупке подразумеваются все осветительные приборы, в отношении которых проводятся энергосберегающие мероприятия по контракту. По мнению Комиссии Ивановского УФАС России, провести работы по замене всех светильников в течение 1 суток фактически невозможно.

Кроме того, в п. 9.5 проекта контракта документации о закупке прямо

указывается, что под вышедшим из строя оборудованием понимаются светильники. Следовательно, в рассматриваемом случае следует руководствоваться сроками устранения дефектов, указанными в пункте таблицы 6.8 «Наличие неработающих светильников» и установить срок для замены светильников в зависимости от их месторасположения с учетом положений ГОСТ Р 50597-2017.

На основании изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что действия Заказчика нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, поскольку требование о замене в течение 1 суток различных светильников, предусмотренных контрактом, не соответствует положениям ГОСТ Р 50597-2017.

Относительно **шестого довода** жалобы установлено следующее.

П. 8.1 проекта контракта документации о закупке установлено: «Цена настоящего Контракта определяется в виде фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается Контракт и составляет ___ % (_____) что в стоимостном выражении на дату заключения Контракта составляет _____ (_____) рублей _____ коп., в т.ч. НДС 20%. Цена Контракта определена по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме N _____ (протокол от _____ г. N _____).».

В силу ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе энергосервисный контракт заключается по цене, которая определяется в виде:

- 1) фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается такой контракт, в случае, указанном в пункте 1 части 3 настоящей статьи;
- 2) фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается такой контракт, в случае, указанном в пункте 2 части 3 настоящей статьи;
- 3) процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается такой контракт, в случае, указанном в пункте 3 части 3 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 18 ст. 108 Закона о контрактной системе оплата энергосервисного контракта осуществляется исходя из размера

предусмотренных этим контрактом экономии в натуральном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, а также процента такой экономии, определенной в стоимостном выражении по ценам (тарифам) на соответствующие энергетические ресурсы, фактически сложившимся за период исполнения этого контракта.

Согласно ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные или муниципальные заказчики вправе заключать государственные или муниципальные энергосервисные договоры (контракты), в которых цена определена как процент стоимости сэкономленных энергетических ресурсов, на срок, превышающий срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств. Расходы на оплату таких договоров (контрактов) планируются и осуществляются в составе расходов на оплату соответствующих энергетических ресурсов (услуг на их доставку).

По мнению Заявителя, с учетом правила, установленного ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе, расчет итоговой суммы экономии в денежном выражении на момент заключения контракта в принципе невозможен, поскольку исходя из ч. 18 ст. 108 Закона о контрактной системе, п. 12 Постановления №636 от 18.08.2010, платежи устанавливаются в зависимости от фактически сложившихся цен на энергетические ресурсы за период исполнения контракта, т.е. от цен (тарифов) которые будут определены в будущем.

Данный вывод подтверждается рекомендуемой формой энергосервисного контракта, разработанного Министерством экономического развития Российской Федерации (<http://economy.gov.ru/minec/documents/2017130201>), а также письмом Минэкономразвития России от 20.03.2017 г. №7122-НП/Д07и «О рекомендуемых формах энергосервисных договоров (контрактов), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем внутреннего освещения, внешнего (уличного) освещения и систем отопления посредством установки индивидуальных тепловых пунктов в жилом секторе и организациях коммунального комплекса».

На основании изложенного, Комиссия Ивановского УФАС приходит к выводу, что установление цены контракта в виде суммы в рублях нарушает п. 1 ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, а также тот факт, что выявленные нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют о наличии признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ВЭСКК» на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района Ивановской области при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения города Юрьевец Ивановской области (извещение 0133300026321000025) обоснованной.

2. Установить в действиях Администрации Юрьевецкого муниципального района Ивановской области нарушение ч. 1 ст. 12, п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 7 ст. 34, п. 1 ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Подписи членов Комиссии