

Администрация Копейского городского округа Челябинской области

456618, Челябинская область, г. Копейск, ул. Ленина, д. 52

Муниципальное учреждение Копейского городского округа «Городская служба заказчика»

456618, Челябинская обл., г. Копейск, ул. Борьбы, 14

АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение»

454003, г. Челябинск, ул. 250-летия Челябинска 23,89

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/105-1309/2019

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 15.07.2018

В полном объеме решение изготовлено 18.07.2018

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для - государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для - государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение», в присутствии:

- представителя МУ Копейского городского округа «Городская служба заказчика» действующего на основании доверенности от 03.06.2019,

- представителя МУ Копейского городского округа «Городская служба заказчика» действующего на основании доверенности от 01.07.2019,

- представителя МУ Копейского городского округа «Городская служба заказчика» действующего на основании Распоряжения № 58-р от 01.02.2019,

- представителя ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» действующего на основании доверенности от 15.07.2019,

- представителя ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» действующего на основании доверенности от 15.07.2019,

- представителя ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» действующего на основании доверенности от 15.07.2019,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 08.07.2019 поступила жалоба ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» на действия заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по выполнению мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов наружного освещения на территории Копейского городского округа с привлечением собственных инвестиций (энергосервисный контракт) (извещение № 0169300025319000371) (далее – конкурс).

Согласно представленным документам 03.07.2019 Администрация Копейского городского округа Челябинской области объявила о проведении конкурса.

Заказчиком выступило Муниципальное учреждение Копейского городского округа «Городская служба заказчика».

Начальная (максимальная) цена контракта по конкурсу – 148 358 565, 81 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в конкурсе - 09.07.2019 в 09:00.

На момент рассмотрения жалобы ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» контракт не заключен.

В жалобе указано, что в документации о закупке установлены неоднозначные требования к наименованию стоимостного критерия оценки заявок в приложении № 2 к информационной карте, а также установлены противоречивые сведения, касающиеся размера обеспечения исполнения контракта. В документации о закупке установлены требования к способам обеспечения заявки без учета возможности предоставления банковской гарантии. Согласно доводам жалобы в документации о закупке не установлено требование об антидемпинговых мерах, что прямо противоречит части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии заявитель также пояснил, что в проекте контракта не указан график исполнения контракта, а также установлен срок возврата обеспечения исполнения контракта, который обусловлен подписанием конечного акта о величине полученной экономии электрической энергии, а не исполнением подрядчиком обязательств по контракту.

Представители заказчика с доводами жалобы заявителя не согласились, представили письменные пояснения и на заседании Комиссии указали следующее.

В документации о закупке установлено однозначное содержание стоимостного критерия оценки заявок, а также наименование критерия в соответствии с частью 9 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Способ обеспечения заявки в виде предоставления денежных средств указан с учетом того, что извещение о закупке размещено до 30.06.2019, в связи с чем условие о предоставлении банковской гарантии не предусмотрено.

В документации о закупке установлено обеспечение исполнения контракта в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта, тогда как сумма обеспечения указана путем округления в меньшую сторону в целях не превышения 30% от начальной (максимальной) цены контракта. Антидемпинговые меры не установлены в документации о закупке, так как в статье 96 Закона о контрактной системе не предусмотрено, что обеспечение исполнения контракта включает в себя меры по предоставлению обеспечения исполнения контракта в полуторном размере.

Кроме того заказчик пояснил, что в документации о закупке установлен график исполнения контракта путем указания срока выполнения отдельных видов энергосервисных мероприятий. Сроки возврата денежных средств в качестве обеспечения заявки установлены в пункте 9.6 проекта контракта и обусловлен подписанием последнего акта о величине полученной экономии.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, 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 настоящим Федеральным законом.

В пункте 1 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе указано, что для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает критерий цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги.

Пунктом 8 Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 (далее - Правила) установлено, что в документации о закупке заказчик обязан указать используемые для определения поставщика (подрядчика, исполнителя) критерии оценки и величины значимости критериев оценки. При этом количество используемых для определения поставщика (подрядчика, исполнителя) критериев оценки при осуществлении закупки должно быть не менее двух, одним из которых должен быть критерий оценки «цена контракта», а в случаях, предусмотренных пунктом 5 настоящих Правил, - критерий оценки «стоимость жизненного цикла».

Согласно пункту 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта указывается предложение о сумме, определяемое как разница между соответствующими расходами заказчика на

поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой контракта) и экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, предложенной участником закупки и уменьшенной на стоимостную величину, соответствующую предложенному участником закупки проценту такой экономии, в случае, предусмотренном пунктом 3 части 3 настоящей статьи.

В пункте 1 таблицы «критерии оценки заявок на участие в конкурсе» приложения № 2 к информационной карте документации открытого конкурса в электронной форме указано, что предложение о сумме, определяется как разница между соответствующими расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой контракта) и экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, предложенной участником закупки и уменьшенной на стоимостную величину, соответствующую предложенному участником закупки проценту такой экономии.

Пунктом 1 приложения № 2 к информационной карте предусмотрено, что количество баллов, присуждаемых по критерию оценки «предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту» - оценивается предложение участника, указанное в примерной (рекомендуемой) форме предложения о сумме для оценки и сопоставления по стоимостному критерию (Приложение № 4 к информационной карте документации открытого конкурса в электронной форме) и определяется по формуле.

Из приложения № 4 к информационной карте следует, что предложение о сумме также определяется в порядке, предусмотренном в пункте 1 таблицы приложения № 2 к информационной карте.

Таким образом, порядок оценки заявок по стоимостному критерию, в части формирования предложения о сумме участника закупки, однозначно определен с учетом пункта 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе.

При этом, формулировка, указанная в пункте 1 приложения № 2 к информационной карте в части наименования критерия «предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту», соответствует части 9 статьи 108 Закона о контрактной системе, которая предусматривает указание такого критерия в случае формирования предложения о цене согласно пункту 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия не усматривает нарушения в действиях заказчика в части указания наименования и содержания стоимостного критерия оценки заявок на участие в конкурсе.

2. В соответствии с пунктом 7 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении о закупке должен быть указан размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Аналогичная информация должна находить отражение в документации о закупке в силу части 3 статьи 54.2, части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе.

Согласно части 2 статьи 44 Закона о контрактной системе обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

Частью 52 статьи 112 Закона о контрактной системе установлены переходные положения, согласно которым по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств.

Таким образом, с 01.07.2019 допускается предоставление участником закупки обеспечения заявки, в том числе в виде банковской гарантии. При этом, указанная норма определяет дату возникновения права участника закупки по выбору способа обеспечения заявки.

Согласно пункту 36 информационной карты в соответствии с частью 52 статьи 112 Закона о контрактной системе по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме может предоставляться участником только путем внесения денежных средств.

При этом, извещение и документация о закупке размещены в единой информационной системе 31.05.2019, в связи с чем у заказчика отсутствовала обязанность по установлению в извещении и документации о закупке двух способов обеспечения заявки, включая банковскую гарантию, так как фактически часть 2 статьи 44 Закона о контрактной системе с учетом части 52 статьи 112 Закона о контрактной системе начала применяться с 01.07.2019.

3. Согласно пункту 9 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе в конкурсной документации должны содержаться размер и условия обеспечения исполнения контракта, а также каждого контракта в случаях, предусмотренных пунктом 6 настоящей части, исходя из общей начальной (максимальной) цены пропорционально количеству указанных контрактов с учетом требований части 6 статьи 96 настоящего Федерального закона.

В пункте 3 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе указано, что размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком в документации о закупке от пяти до тридцати процентов максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 3 части 3 настоящей статьи.

Согласно пункту 37 информационной карты сумма обеспечения исполнения контракта предусмотрена в размере 30% от максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителем по энергосервисному контракту, что составляет 29 597 533,87 (двадцать девять миллионов пятьсот девяносто семь тысяч пятьсот

тридцать три) рубля 87 копеек.

Указанный в пункте 37 информационной карты расчет суммы обеспечения исполнения контракта произведен с учетом того, что итоговая сумма составляет 29 597 533, 87 рублей

(98 658 446,25 руб.*30%). Однако с учетом математических правил округления сумма обеспечения должна составлять 29 597 533, 88 рублей, так как произведение указанных чисел (98 658 446,25 руб.*30%) образует число 29 597 533, 8771, при этом в десятичной дроби цифра «7» усиливает предыдущее значение на единицу, что в итоге образует цифру «88».

Таким образом, в документации о закупке содержится неоднозначная информация в части размера обеспечения исполнения контракта указанного в денежном эквиваленте и в процентном соотношении к размеру экономии ввиду неприменения заказчиком правил округления при расчете суммы обеспечения, в нарушение пункта 9 части 1 статьи 54.3, пункта 3 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Доводы заявителя, согласно которым в документации о закупке не установлены антидемпинговые меры в нарушение положений законодательства о контрактной системе, являются несостоятельными.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Таким образом, из совокупного толкования указанных положений следует, что применение антидемпинговых мер при заключении контракта является альтернативной мерой для участника закупки, которая зависит от того произойдет при проведении закупки снижение начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов или нет.

Вместе с тем, порядок заключения энергосервисных контрактов определяется статьей 108 Закона о контрактной системе.

Как следует из части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта путем проведения конкурса заказчик, уполномоченный орган, уполномоченное учреждение указывают также в конкурсной документации на необходимость включения в заявку на участие в конкурсе одного из следующих предложений:

- предложение о цене контракта или в случае, предусмотренном пунктом 1 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе, о проценте экономии;
- предложение о сумме, определяемой как разница между соответствующими

расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой контракта) и предложенной участником закупки экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, в случае, предусмотренном пунктом 2 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе;

- предложение о сумме, определяемой как разница между соответствующими расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой контракта) и экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, предложенной участником закупки и уменьшенной на стоимостную величину, соответствующую предложенному участником закупки проценту такой экономии, в случае, предусмотренном пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Таким образом, при заключении энергосервисного контракта путем проведения конкурса участники закупки торгуются не путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, а путем подачи предложения о сумме с учетом экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки энергетического ресурса (электрической энергии).

Из пунктов 13, 37 информационной карты следует, что минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставку энергетических ресурсов составляет 103 850 996,06 (70% от НМЦК). Максимальный процент экономии, который подлежит уплате Исполнителю контракта соответствующих расходов заказчика на поставку энергетических ресурсов: 95% (Девяносто пять процентов).

Таким образом, предложенная участником закупки цена всегда будет на 25% ниже начальной (максимальной) цены контракта.

С учетом изложенного, при заключении энергосервисного контракта антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе, не применяются, поскольку ценовые предложения участников закупки определяются исходя из предложения о сумме с учетом экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, указанной в конкурсной документации, то есть снижение цены контракта всегда будет более 25 % от начальной (максимальной) цены контракта, в связи с чем у участника закупки фактически возникает обязанность снизить цену контракта более, чем на 25 % начальной (максимальной) цены контракта.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что при заключении энергосервисного контракта реализация антидемпинговых мер не представляется возможной, в связи с тем, что у участников закупки фактически отсутствует право выбора в части снижения цены контракта менее, чем на 25 % начальной (максимальной) цены контракта, то есть установление требований о применении антидемпинговых мер в документации о закупке не отвечает сути и целям применения указанных мер, предусмотренных частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.

4. Согласно части 12 статьи 34 Закона о контрактной системе если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем сто миллионов рублей, контракт должен включать в себя график исполнения контракта.

Из пункта 10.1 проекта контракта следует, что контракт вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до 31.12.2026 включительно (за исключением гарантийных обязательств), то есть срок действия контракта составляет более 7 лет, в связи с чем заказчик обязан установить график исполнения контракта.

В таблице № 1 раздела 2 технического задания указан перечень энергосберегающих мероприятий, перечень объем и срок их выполнения, при этом срок исполнения мероприятий определен с момента заключения контракта по 31.10.2019, что свидетельствует об установлении заказчиком графика исполнения контракта, в связи с чем Комиссия не усматривает в действиях заказчика нарушение части 12 статьи 34 Закона о контрактной системе.

5. Из части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе следует, что срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Таким образом, для определения срока возврата денежных средств необходимо определить событие (порядок оформления результатов приемки), с которым заказчик связывает исполнение подрядчиком обязательств по контракту.

Согласно пункту 9.6 проекта контракта в случае, если формой обеспечения исполнения контракта является внесение денежных средств исполнителем на указанный заказчиком счет, и исполнителем при этом надлежащим образом исполнил все возложенные на него обязательства по настоящему контракту, заказчик обязан вернуть денежные средства исполнителю в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней после подписания сторонами окончательного акта о величине полученной экономии (в соответствии с Приложением №4 к настоящему контракту).

Из пункта 5.10 проекта контракта следует, что исполнитель в течение четырех календарных дней со дня поступления документов, указанных в п. 5.8 настоящего Контракта, составляет акт о величине полученной экономии электрической энергии и акт об исполнении контракта за расчетный период, выставляет счет на оплату услуг по Контракту за расчетный период и передает указанные документы Заказчику.

В пункте 5.11 проекта контракта указано, что заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня поступления документов, указанных в п.5.10 настоящего Контракта, но не позднее 30 календарных дней со дня окончания периода достижения размера экономии (доли размера экономии), за которые осуществляются расчеты, подписывает документы и в течении 30 (тридцати) календарных дней оплачивает Исполнителю путем перечисления денежных средств на его расчетный счет или направляет мотивированный отказ.

В приложении № 4 к проекту контракта также содержится форма акта о величине полученной экономии электрической энергии.

Вместе с тем, в пункте 9.6 проекта контракта указано, что срок возврата денежных средств обусловлен подписанием сторонами окончательного акта о величине полученной экономии, однако сроки и порядок подписания указанного окончательного акта, отсутствуют в проекте контракта, что не позволяет сделать вывод каким документом завершается исполнение обязательств подрядчиком, что в свою очередь свидетельствует о неопределенности срока возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, в нарушение части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Указанные положения проекта контракта также не позволяют сделать вывод о том, будет ли осуществлен заказчиком возврат денежных средств после исполнения обязательств подрядчиком, как это предусмотрено частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Дополнительно Комиссия отмечает, что предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе, в том числе для устранения нарушений, установленных при рассмотрении жалобы ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение», выдано в рамках рассмотрения жалобы ООО «Правильный свет» по делу № 074/06/105-1310/2019 от 15.07.2019.

В связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Энергосберегающие технологии-светодиодное освещение» на действия заказчика обоснованными в части установления обеспечения исполнения контракта и срока возврата денежных средств,

внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, с нарушением требований законодательства о контрактной системе.

2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушение пункта 9 части 1 статьи 54.3, пункта 3 части 16 статьи 108, части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.