Муниципальному заказчику –

Администрации Волотовского

муниципального района

ул. Комсомольская, д. 38,

п. Волот, Новгородская обл.,

175100

Оператору электронной площадки –

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9,

г. Москва, 119435

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

Участнику закупки (подателю жалобы) –

ООО «БалтТоргЭнергоПроект»

Альпийский пер., д. 15, корп. 3, кв. 24,

г. Санкт-Петербург, 192239

РЕШЕНИЕ

№ 053/06/108-149/2019

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

29 апреля 2019 года
Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

Иванов А.Т. - член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителя муниципального заказчика – Администрации Волотовского муниципального района – <…….>, также являющейся секретарем конкурсной комиссии;

податель жалобы – Общество с ограниченной ответственностью «Балтийский торговый энергетический проект» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, ходатайств не заявлял, представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «Балтийский торговый энергетический проект» (192239, г. Санкт-Петербург, пер. Альпийский, д. 15, корп. 3, кв. 24; далее – ООО «БалтТоргЭнергоПроект») на действия муниципального заказчика – Администрации Волотовского муниципального района (175100, Новгородская обл., п. Волот, ул. Комсомольская, д. 38; далее – Администрация) при осуществлении закупки (определении поставщика) путём проведения открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории сельского поселения Волот, извещение № 0350300024319000007 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в

сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 04.04.2019, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

22.04.2019 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки (определения поставщика) – ООО «БалтТоргЭнергоПроект» на действия муниципального заказчика – Администрации при осуществлении закупки (определении поставщика) путём проведения открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории сельского поселения Волот, извещение № 0350300024319000007 о проведении которого было размещено на официальном сайте 04.04.2019 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

1. Муниципальным заказчиком в нарушение требований действующего законодательства о контрактной системе в разделе 2 «Информационная карта конкурса» документации о проведении настоящего открытого конкурса в электронной форме (далее – ИК; Документация) при указании начальной (максимальной) цены контракта (далее также НМЦК) установлены не только предусмотренные пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов (7 042 828, 50 рублей) и максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (95 %), но и предусмотренный пунктом 1 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе фиксированный размер экономии энергетических ресурсов в натуральном выражении (1 043 382 кВт*ч).

По мнению ООО «БалтТоргЭнергоПроект», указанные обстоятельства не позволяют участникам закупки однозначно определить какое из предусмотренных частью 3 статьи 108 Закона о контрактной системе условий использовано муниципальным заказчиком в Документации при

указании НМЦК, а также правильно сформировать свое предложение о сумме в соответствии с частью 6 статьи 108 Закона о контрактной системе.

2. Муниципальным заказчиком неверно рассчитан размер обеспечения исполнения контракта.

Кроме того, ИК и раздел 4 «Проект муниципального контракта» Документации (далее – Проект муниципального контракта) содержат отличающиеся друг от друга величины размера обеспечения исполнения контракта (согласно ИК – 347 915, 73 рублей, согласно Проекту муниципального контракта – 348 620, 01 рублей).

3 . Документация содержит условие о применении антидемпинговых мер в случае предложения участником закупки, с которым заключается контракт, его цены, которая на двадцать пять и более процентов ниже НМЦК.

Вместе с тем, по мнению ООО «БалтТоргЭнергоПроект», при проведении закупки на право заключения энергосервисного контракта антидемпинговые меры не применяются.

В обоснование своей позиции ООО «БалтТоргЭнергоПроект» ссылается на положения письма Минэкономразвития России от 09.12.2015 № Д28и-3611.

4. Предусмотренный муниципальным заказчиком показатель «Деловая репутация участника закупки» для нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки» податель Жалобы считает неправомерным и ограничивающим конкуренцию, поскольку из Документации следует, что индекс деловой репутации участника закупки в данном случае подтверждается предоставлением копии сертификата со всеми приложениями, выданного в соответствии с требованиями ГОСТ Р 66.0.01-2017 «Оценка опыта и деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности. Национальная система стандартов. Общие положения, требования и руководящие принципы».

Вместе с тем, заказчик не вправе требовать от участников закупки наличия индекса деловой репутации, рассчитанного организацией, аккредитованной в системе добровольной сертификации. Получение какого-либо сертификата требует значительных и финансовых затрат и является административным барьером для участия в закупке. Данная сертификация является добровольной и необязательной для применения на территории Российской Федерации.

В обоснование своей позиции ООО «БалтТоргЭнергоПроект» ссылается на положения письма Минэкономразвития России от 19.01.2017 № ОГ-Д28-761.

Учитывая вышеизложенное, податель Жалобы просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Согласно имеющимся в материалах Жалобы письменным пояснениям

Администрации (вх. № 2992 от 25.04.2019, № 3023 от 26.04.2019 Новгородского УФАС России), доводы Жалобы №№ 1, 3, 4 муниципальный заказчик не признает, считает необоснованными, а довод № 2 – признает частично.

Суть пояснений муниципального заказчика сводится к следующему.

1. Вопреки мнению ООО «БалтТоргЭнергоПроект», муниципальным заказчиком в ИК при указании НМЦК установлены исключительно предусмотренные пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов (7 042 828, 50 рублей) и максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (95 %).

2. В ИК размер обеспечения исполнения контракта указан в размере 347 915, 73 рублей. Данная сумма полностью зависит от суммы экономии, которую должен обеспечить исполнитель.

В рамках настоящего открытого конкурса в электронном виде его участники конкурируют между собой путем предложения сумм экономии. Поэтому, в данном случае, размер обеспечения контракта будет всегда отличаться от размера обеспечения исполнения контракта, указанного в ИК.

Вместе с тем, Администрация считает, что допущенная ошибка в Документации не является существенной и никак не влияет на конкуренцию в рамках закупки.

Также, по мнению муниципального заказчика, участники закупки могли подать соответствующий запрос о даче разъяснений положений Документации в рассматриваемой части.

3. Администрация считает, что положения статей 37, 108 Закона о контрактной системе не содержат запрета на применение антидемпинговых мер при осуществлении закупки на право заключения энергосервисного контракта.

Разъяснения Минэкономразвития России, содержащиеся в письме от 09.12.2015 № Д28и-3611, муниципальный заказчик не принимает во внимание, поскольку данный орган не наделен компетенцией по разъяснению законодательства.

4. Устанавливаемые показатели оценки заявок участников закупки должны учитывать особенности закупаемых товаров, работ, услуг.

Индекс деловой репутации участника закупки по показателю «Деловая репутация участника закупки» нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки» подтверждается предоставлением копии сертификата со всеми приложениями, выданного в

соответствии с требованиями ГОСТ Р 66.0.01-2017.

Указанный сертификат должен быть выдан в результате оценки деловой репутации участника закупки по любому из следующих видов работ в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2014 (КДЕС ред.2):

- 27.40 Производство электрических ламп и осветительного оборудования;

- 43.2 Производство электромонтажных, санитарно-технических и прочих строительно-монтажных работ;

- 43.21 Производство электромонтажных работ.

Данные виды работ имеют непосредственное отношение к установленному в Документации Перечню мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов, в связи с чем оценка по данному показателю направлена на выявление лучших условий исполнения контракта.

Доказательств невозможности получения рассматриваемого сертификата ООО «БалтТоргЭнергоПроект» в Жалобе не приведено.

Кроме того, заявка участника закупки, в случае отсутствия в ней копии указанного сертификата, согласно условиям Документации отклонению не подлежит.

26.04.2019 в Новгородском УФАС России состоялось заседание Комиссии по рассмотрению Жалобы.

Присутствовавшая 26.04.2019 на заседании Комиссии представитель Администрации поддержала вышеуказанные пояснения в полном объеме, а также дополнительно уточнила, что довод Жалобы № 2 (относительно ненадлежащего установления в Документации размера обеспечения контракта) Администрация признает, правильно рассчитанная величина размера обеспечения контракта указана в ИК.

26.04.2019 в заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы по инициативе самой Комиссии был объявлен перерыв до 14 часов 00 минут 29.04.2019.

До возобновления заседания Комиссии от Администрации 29.04.2019 поступили еще одни письменные пояснения (вх. № 3071 Новгородского УФАС России), в которых муниципальный заказчик сообщал следующее.

При составлении Документации его должностные лица столкнулись с рядом сложностей, вызванных отсутствием опыта проведения закупок в виде открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта.

Также в указанных пояснениях муниципальный заказчик сообщает, что при

составлении Документации им могли быть допущены незначительные ошибки, не влияющие на проведение закупки и на конкуренцию между ее участниками.

В период подачи заявок от участников закупки не поступило ни одного запроса о даче разъяснений положений Документации.

На основании вышеизложенного, Администрация просила рассматриваемую закупку не отменять, так как это первый энергосервисный контракт для сельского поселения Волот и составление самой Документации заняло порядка полугода.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В апреле 2019 года муниципальным заказчиком – Администрацией осуществляется закупка путем проведения открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории сельского поселения Волот (НМЦК – 14 085 657, 00 рублей).

Документация утверждена постановлением Администрации от 03.04.2019 № 228 (подписано первым заместителем Главы Администрации <…….>).

Особенности заключения энергосервисных контрактов предусмотрены статьей 108 Закона о контрактной системе.

Так, согласно части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе, начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота) определяется с учетом фактических расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов за прошлый год и не может превышать указанные расходы с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 19 настоящей статьи. В конкурсной документации, документации об аукционе, извещении о проведении запроса котировок указывается начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота), в том числе расходы на поставки энергетических ресурсов, в отношении каждого вида товаров, работ, услуг с указанием количества таких товаров, работ, услуг и стоимости единицы каждого товара, каждой работы, каждой услуги, а также одно из следующих условий:

1) фиксированный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом;

2) подлежащий уплате исполнителю в соответствии с энергосервисным

контрактом фиксированный процент экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, минимальный размер указанной экономии в денежном выражении;

3) минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом.

Согласно ИК НМЦК в данном случае составляет 14 085 657, 00 рублей.

Также в ИК муниципальным заказчиком – Администрацией приведены минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов (7 042 828, 50 рублей) и максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (95 %).

Помимо указанного, ИК содержит и такую величину как фиксированный размер экономии энергетических ресурсов в натуральном выражении (1 043 382 кВт*ч).

По мнению подателя Жалобы, приведение данной величины наравне с величинами, предусмотренными пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе (минимальным размером экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов и максимальным процентом указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом) противоречит положениям статьи 108 Закона о контрактной системе.

Оценив вышеуказанные положения ИК, Комиссия приходит к следующему выводу.

Действительно, согласно положениям части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе при указании НМЦК в документации о закупке указанию подлежат:

- либо фиксированный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (пункт 1 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе);

- либо подлежащий уплате исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом фиксированный процент экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, минимальный размер указанной экономии в денежном выражении

(пункт 2 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе);

- либо минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (пункт 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе).

Вместе с тем, приведенная муниципальным заказчиком в ИК величина фиксированного размера экономии энергетических ресурсов в натуральном выражении (1 043 382 кВт*ч) не может быть расценена в качестве предусмотренной пунктом 1 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе величины фиксированного размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, поскольку приведена не в рублях, а измерена в кВт*ч.

Таким образом, муниципальным заказчиком при указании НМЦК в ИК приведены величины, предусмотренные исключительно одним из пунктов части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе, а именно пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе, что никоим образом не препятствует участникам закупки в даче предложения о сумме в составе заявки в соответствии с требованиями части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Соответственно, указанный довод Жалобы в ходе рассмотрения не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать размер и условия обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 16 статьи 108 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком в документации о закупке от пяти до тридцати процентов одной из следующих величин:

1) максимальный процент фиксированного 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 1 части 3 настоящей статьи;

2) фиксированный процент минимального размера экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки соответствующих энергетических ресурсов, подлежащий уплате исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 2 части 3 настоящей статьи;

3) максимальный процент 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 ИК размер обеспечения исполнения контракта в данном случае составляет 5 % от максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту, что составляет 347 915, 73 рублей.

Согласно части 3 статьи 54.3 Закона о контрактной системе к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Как отмечалось выше, Проект муниципального контракта является разделом 4 Документации.

В разделе 12 Проекта муниципального контракта приведены требования к его обеспечению.

Так, согласно пункту 12.1 Проекта муниципального контракта, размер обеспечения исполнения контракта составляет 5 % от максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту, что составляет 348 620, 01 рублей.

Однако, как следует из положений части 3 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, в связи с тем, что проект контракта является неотъемлемой частью конкурсной документации, то и содержащиеся в них положения не должны противоречить друг другу.

Вместе с тем, указанные муниципальным заказчиком в ИК и Проекте муниципального контракта величины размера обеспечения исполнения контракта в денежном выражении отличаются друг от друга.

Как следует из устных пояснений представителя Администрации,

присутствовавшей на заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы, правильная величина размера обеспечения исполнения контракта в денежном выражении приведена муниципальным заказчиком именно в ИК (347 915, 73 рублей).

Рассмотрев положения указанных разделов Документации, Комиссия приходит к следующим выводам.

Ни одна из рассчитанных муниципальным заказчиком и приведенных соответственно в ИК и Проекте муниципального контракта величин размера обеспечения исполнения контракта не является верной.

При расчете размера обеспечения исполнения контракта муниципальным заказчиком – Администрацией были использованы положения пункта 3 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе (5 % от максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту).

Вместе с тем, как указывалось выше, минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов (7 042 828, 50 рублей), а максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (95 %).

Максимальный процент экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (95 %), в денежном выражении составит 6 690 687, 07 рублей (то есть 95 % от 7 042 828, 50 рублей).

Следовательно, 5 % от максимального процента минимального размера экономии в денежном выражении (то есть 5 % от 6 690 687, 07 рублей) и, соответственно, достоверный размер обеспечения контракта в данном случае составят 334 534, 35 рублей.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержится нарушение пункта 3 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении в документации о проведении открытого конкурса в электронном виде размера обеспечения исполнения энергосервисного контракта.

Соответственно, указанный довод Жалобы в ходе рассмотрения нашел свое подтверждение.

3. Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в

извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Статья 37 Закона о контрактной системе устанавливает антидемпинговые меры при проведении конкурсов и аукционов.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в части 1 настоящей статьи (в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

В данном случае НМЦК не превышает пятнадцать миллионов рублей (14 085 657, 00 рублей).

Согласно ИК, в случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на 25 % и более по отношению к НМЦК, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, при оценке указанных положений ИК необходимо учитывать следующее.

Как установлено выше, муниципальным заказчиком в ИК при указании НМЦК приведены величины, предусмотренные пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе (минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки

энергетических ресурсов и максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом).

Согласно пункту 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта путем проведения конкурса или запроса котировок заказчик, уполномоченный орган, уполномоченное учреждение указывает также в конкурсной документации или извещении о проведении запроса котировок на необходимость включения в заявку на участие в конкурсе или заявку на участие в запросе котировок предложения 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 настоящей статьи.

В соответствии с частью 7 статьи 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта путем проведения конкурса или запроса котировок заявка на участие в конкурсе или заявка на участие в запросе котировок должна содержать предложения, предусмотренные пунктами 1 - 3 части 6 настоящей статьи, в зависимости от условий, предусмотренных конкурсной документацией или извещением о проведении запроса котировок.

Следовательно, исходя из вышеуказанных положений частей 6, 7 статьи 108 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки на право заключения энергосервисного контракта в виде конкурса (открытого конкурса в электронной форме) его участники торгуются не путем снижения НМЦК, а путем подачи в составе заявки более выгодного предложения о сумме, определяемой в данном случае в порядке, предусмотренном пунктом 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе, при осуществлении рассматриваемой закупки на право заключения энергосервисного контракта в соответствии со статьей 108 Закона о контрактной системе в данном случае применены быть не могут, поскольку как такового снижения НМЦК в ходе определения поставщика не происходит.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержится нарушение части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, выразившееся в необоснованном предъявлении требования о применении антидемпинговых мер при осуществлении закупки путем проведения конкурса на право заключения энергосервисного контракта.

Соответственно, указанный довод Жалобы в ходе рассмотрения также

нашел свое подтверждение.

4. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, также 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.

Согласно части 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок, окончательных предложений участников закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи.

Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 (далее – Правила).

Настоящие Правила определяют порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - закупка) в целях выявления лучших из предложенных условий исполнения контракта при проведении закупки, а также предельные величины значимости каждого критерия оценки заявок, окончательных предложений участников закупки (далее - заявка, предложение) (пункт 1 Правил).

Согласно пункту 4 Правил для оценки заявок (предложений) заказчик устанавливает в документации о закупке следующие критерии оценки:

а) характеризующиеся как стоимостные критерии оценки:

цена контракта;

расходы на эксплуатацию и ремонт товаров (объектов), использование результатов работ;

стоимость жизненного цикла товара (объекта), созданного в результате выполнения работы в случаях, предусмотренных пунктом 5 настоящих Правил (далее - стоимость жизненного цикла);

предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту;

б) характеризующиеся как нестоимостные критерии оценки:

качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно пункту 8 Правил 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 9 Правил сумма величин значимости критериев оценки, применяемых заказчиком, должна составлять 100 процентов.

В соответствии с пунктом 10 Правил 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.

Согласно пункту 27 Правил показателями нестоимостного критерия оценки «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» могут быть следующие показатели (с учетом особенностей, предусмотренных пунктом 27(1) настоящих Правил):

а) квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг;

б) опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема;

в) обеспеченность участника закупки материально-техническими ресурсами в части наличия у участника закупки собственных или арендованных производственных мощностей, технологического оборудования, необходимых для выполнения работ, оказания услуг;

г) обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами;

д) деловая репутация участника закупки.

Муниципальный заказчик – Администрация в ИК установил следующие критерии оценки заявок участников настоящего открытого конкурса в электронной форме: «Предложение о цене энергосервисного контракта» (стоимостной критерии оценки) – величина значимости составляет 60 %; «Подтверждение квалификации участника закупки» (нестоимостный критерий оценки) - величина значимости составляет 40 %.

При этом, содержание нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки» раскрывают три показателя: «Наличие у участника конкурса заключенных энергосервисных контрактов (договоров)», «Деловая репутация участника закупки», «Квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов)».

Порядок оценки заявок участников рассматриваемой закупки по показателю «Деловая репутация участника закупки» нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки» муниципальным заказчиком установлен в следующем виде.

Деловая репутация участника закупки определяется индексом деловой репутации в соответствии с требованиями ГОСТ Р 66.0.01-2017.

Индекс деловой репутации участника закупки подтверждается предоставлением копии сертификата со всеми приложениями, выданного в соответствии с требованиями ГОСТ Р 66.0.01-2017.

Сертификат соответствия должен быть выдан органом по сертификации, аккредитованным в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации, сведения о котором содержатся в реестре аккредитованных лиц на официальном сайте Федеральной службы по аккредитации. Область аккредитации органа по сертификации должна включать оценку соответствия по требованиям ГОСТ Р 66.0.01-2017.

Сертификат должен быть выдан в результате оценки деловой репутации участника закупки по любому из следующих видов работ в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2014 (КДЕС ред.2):

- 27.40 Производство электрических ламп и осветительного оборудования;

- 43.2 Производство электромонтажных, санитарно-технических и прочих строительно-монтажных работ;

- 43.21 Производство электромонтажных работ.

При отсутствии у участника закупки деловой репутации, выраженной индексом деловой репутации организации, рассчитанным по требованиям ГОСТ Р 66.0.01-2017 органом по сертификации, аккредитованным в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации с соответствующей областью аккредитации, заявке участника закупки по данному показателю присваивается 0 баллов.

Отсутствие документов, подтверждающих квалификацию участников закупки, не является основанием для отклонения заявки участника.

По мнению подателя Жалобы, рассматриваемый показатель нестоимостного критерия оценки ограничивает конкуренцию участников закупки, поскольку данная сертификация является добровольной и необязательной для применения на территории Российской Федерации.

Оценив содержание данного показателя нестоимостного критерия оценки, Комиссия приходит к выводу о необоснованности рассматриваемого довода Жалобы.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Вместе с тем, представление участниками закупки сертификата соответствия по ГОСТ Р 66.0.01-2017 в данном случае является не требованием к участию, а одним из показателей нестоимостного критерия оценки заявок участников конкурса.

Как следует из ИК, при отсутствии у участника закупки деловой репутации, выраженной индексом деловой репутации организации, рассчитанным по требованиям ГОСТ Р 66.0.01-2017 (то есть в случае непредставления в составе заявки сертификата соответствия по ГОСТ Р 66.0.01-2017), заявке участника закупки по данному показателю присваивается 0 баллов, отклонению такая заявка не подлежит.

Иными словами, к оценке заявок может быть допущено любое лицо независимо от наличия или отсутствия такого сертификата и все участники конкурса изначально равны между собой.

Кроме того, устанавливаемые в документации о закупке показатели оценки заявок ее участников должны учитывать особенности закупаемых товаров, работ, услуг.

Предусмотренный муниципальным заказчиком в ИК показатель «Деловая репутация участника закупки» нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки» имеет непосредственное отношение к объекту рассматриваемой закупки и мероприятиям, предусмотренным в ходе исполнения энергосервисного контракта, заключаемого по ее итогам.

Описание объекта рассматриваемой закупки приведено в разделе 3 «Описание объекта закупки (Техническое задание)» Документации (далее – ТЗ).

Среди прочего ТЗ содержит Перечень мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов.

При этом, в указанный перечень входят и такие виды работ, в отношении которых участнику закупки согласно приведенному муниципальным заказчиком порядку оценки должен быть выдан рассматриваемый сертификат соответствия по ГОСТ Р 66.0.01-2017 (например, производство электромонтажных работ (замена светильников уличного освещения, установка фотореле), строительно-монтажных работ (замена кронштейнов) и пр.).

Таким образом, оценка заявки участника закупки по данному показателю направлена на выявление лучших условий исполнения контракта.

Также необходимо отметить, что каких-либо доказательств невозможности получения сертификата соответствия по ГОСТ Р 66.0.01-2017 ООО «БалтТоргЭнергоПроект» в Жалобе не приведено.

Кроме того, согласно протоколу от 25.04.2019 на участие в рассматриваемой закупке поступили первые части заявок 3 участников закупки (идентификационные номера: 30, 153, 146).

На основании вышеизложенного, рассматриваемый показатель не носит необоснованного ограничительного характера, не влечет невозможность участия в закупке и отклонение заявок ее участников, не означает невозможность стать победителем торгов, не предрешает их исход, а непосредственным образом направлен на выявление лучших условий исполнения энергосервисного контракта.

Данная позиция подтверждается решением Арбитражного суда Новгородской области от 27.11.2018 и постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2019 по делу № А44-6018/2018.

Соответственно, данный довод Жалобы в ходе рассмотрения не нашел своего подтверждения.

Одновременно с рассмотрением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проводится внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) путем проведения открытого конкурса в электронной форме.

В результате проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать информацию о контрактной службе, контрактном управляющем, ответственных за заключение контракта, срок, в течение которого победитель открытого конкурса в электронной форме или иной его участник, с которым заключается контракт в соответствии с настоящим Федеральным законом, должен подписать контракт, условия признания победителя открытого конкурса в электронной форме или данного участника уклонившимися от заключения контракта.

Условия признания победителя открытого конкурса в электронной форме или иного его участника, с которым заключается контракт, уклонившимися от заключения контракта муниципальным заказчиком приведены в разделе 10 «Заключение муниципального контракта» раздела 1 «Общие условия проведения конкурса» Документации (далее - Общая часть).

Так, согласно пункту 10.6 раздела 10 Общей части, победитель конкурса признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в течение 10 дней с даты размещения на официальном сайте протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе не представил заказчику подписанный контракт и обеспечение исполнения контракта в размере, который предусмотрен конкурсной документацией или частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, заключение контракта по результатам электронной процедуры, в том числе по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, регламентировано положениями статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего

Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Таким образом, исходя из положений части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, условиями признания победителя открытого конкурса в электронной форме или иного его участника, с которым заключается контракт, уклонившимися от заключения контракта при осуществлении рассматриваемой закупки на право заключения энергосервисного контракта (при проведении которой, как установлено выше, антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе, применению не подлежат) в данном случае являются:

- ненаправление указанными лицами заказчику в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, проекта контракта, подписанного лицом, имеющим право действовать от имени победителя закупки или иного ее участника, с которым заключается контракт (вместе с документом, подтверждающим предоставление обеспечения исполнения контракта (часть 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе));

- ненаправление указанными лицами заказчику в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, протокола разногласий, предусмотренного частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

Следовательно, содержащиеся в Документации условия признания победителя открытого конкурса в электронной форме или иного его участника, с которым заключается контракт, уклонившимися от заключения контракта не соответствуют требованиям статьи 83.2 Закона о контрактной системе, поскольку не предусматривают в качестве такового условия возможность ненаправления протокола разногласий, а также неправомерно предусматривают в качестве такого условия возможность применения антидемпинговых мер.

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержится нарушение пункта 10 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе.

Дополнительно Комиссия обращает внимание муниципального заказчика на следующее.

В пункте 10.1 раздела 10 Общей части Администрацией установлено, что контракт по итогам настоящего конкурса заключается в порядке, предусмотренном статьей 54 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, статья 54 Закона о контрактной системе устанавливает порядок заключения контракта по итогам закупки в виде конкурса, проведенного не в электронной форме, а с использованием бумажного документооборота.

Однако рассматриваемый конкурс муниципальным заказчиком проводится именно в электронной форме с использованием функционала и программно-аппаратных средств электронной площадки.

Порядок заключения контракта по результатам электронной процедуры (в том числе сроки его заключения), как установлено выше, регламентирован положениями статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Правила описания объекта закупки предусмотрены статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Вместе с тем, в содержащийся в ТЗ Перечень мероприятий, направленных энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов, входит монтаж 313 шт. современных, энергоэффективных, экологически безопасных и высоконадежных светодиодных светильников российского производства.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержатся нарушения пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, выразившиеся в несоблюдении правил описания объекта закупки, способном повлечь за собой ограничение

количества участников открытого конкурса в электронной форме.

3. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать предусмотренные статьей 54.4 настоящего Федерального закона требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса в электронной форме, к составу заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе в электронной форме.

Согласно части 4 статьи 54.4 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме должна содержать:

1) согласие участника открытого конкурса в электронной форме на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных конкурсной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) предложение участника открытого конкурса в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки при установлении в конкурсной документации критерия, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона. При этом отсутствие указанного предложения не является основанием для принятия решения об отказе участнику закупки в допуске к участию в открытом конкурсе в электронной форме;

3) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурсной документации условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным конкурсной документацией, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в открытом конкурсе в электронной форме в случае отсутствия в конкурсной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен

товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в конкурсной документации.

Требования к содержанию первой части заявки на участие в настоящем открытом конкурсе в электронной форме муниципальным заказчиком приведены в ИК.

Среди данных требований Администрацией установлено и предусмотренное пунктом 2 части 4 статьи 54.4 Закона о контрактной системе требование об указании участником закупки в составе первой части заявки своего предложения о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки.

При этом необходимо учитывать, что указанное требование к содержанию первых частей заявок на участие в настоящем открытом конкурсе в электронной форме согласно положениям статьи 54.4 Закона о контрактной системе устанавливается заказчиками в документации о закупке исключительно в случае установления в ней критерия оценки, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

1) цена контракта;

2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;

3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Вместе с тем, как указано выше, муниципальным заказчиком в ИК для оценки заявок участников рассматриваемой закупки предусмотрены только стоимостный критерий «Предложение о цене энергосервисного контракта» (пункт 1 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе) и нестоимостный критерий «Подтверждение квалификации участника закупки» (пункт 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе).

Соответственно, поскольку критерия оценки, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе (качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки),

Документация в данном случае не содержит, требование муниципального заказчика о представлении в составе первой части заявки предложения участника конкурса о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки является неправомерным.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержится нарушение пункта 4 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении в документации о проведении открытого конкурса в электронной форме требований к содержанию первых частей заявок его участников.

4. 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 настоящим Федеральным законом (пункт 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе).

Как указывалось выше, в качестве одного из показателей, раскрывающих содержание нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки», муниципальным заказчиком предусмотрено «Наличие у участника конкурса заключенных энергосервисных контрактов (договоров)».

Согласно ИК оценка заявок по указанному показателю производится для каждой заявки по шкале оценки в следующем порядке:

отсутствие у участника закупки энергосервисных контрактов – 0 баллов;

наличие у участника закупки от 1 до 5 (включительно) энергосервисных контрактов – 10 баллов;

наличие у участника закупки от 6 до 9 (включительно) энергосервисных контрактов – 30 баллов;

наличие у участника закупки более 9 энергосервисных контрактов – 100 баллов.

Вместе с тем, как следует из совместного письма Минэкономразвития России № 31047-ЕЕ/Д28и, ФАС России № АЦ/50997/14 от 11.12.2014 «О позиции Минэкономразвития России и ФАС России по вопросу применения норм Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в отношении установления порядка рассмотрения и оценки заявок, окончательных предложений участников закупки по нестоимостным критериям» (далее – Письмо), в целях выявления лучшего условия исполнения контракта, документация о закупке должна содержать

пропорциональную зависимость (формула расчета количества баллов или шкала оценки) между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями по критерию «квалификация участников закупки» (показателям критерия), учитывая, что в отношении сведений, представляемых по указанному критерию, возможна количественная оценка.

Соответствие указанной позиции Минэкономразвития России и ФАС России положениям Закона о контрактной системе подтверждено решением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2016 № АКПИ16-53 (далее – Решение Суда).

Так, в Решении Суда указано, что в конкурсной документации должна быть указана соответствующая зависимость между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями по упоминаемым критериям в случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений.

Согласно подпункту 4 пункта 1 Письма ФАС России от 19.10.2015 № АЦ/57532/15 «О порядке оценки заявок на участие в закупке» (далее – Письмо № АЦ/57532/15) в целях выявления лучшего условия исполнения контракта, порядок оценки заявок, устанавливаемый заказчиком в документации о закупке, должен содержать зависимость (формула расчета количества баллов, предусмотренная Правилами, или шкала оценки, предусматривающая пропорциональное выставление баллов <1>) между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями по критерию «квалификация участников закупки» (показателям критерия), учитывая, что в отношении сведений, представляемых по указанному критерию, возможна количественная оценка.

< 1 > Пропорциональными называются две величины, если отношение их значений остается неизменным.

Однако, из установленной муниципальным заказчиком в ИК шкалы оценки заявок по показателю «Наличие у участника конкурса заключенных энергосервисных контрактов (договоров)» нестоимостного критерия оценки «Подтверждение квалификации участника закупки», следует, что, в данном случае, в Документации отсутствует пропорциональная зависимость между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями в отношении рассматриваемого показателя.

Как видно, величины предельных значений количества имеющихся у участника закупки заключенных энергосервисных контрактов не пропорциональны количеству присваиваемых баллов, поскольку отношение их значений (то есть частное как результат деления делимого на делитель) не является неизменным (10/5=2; 30/9=3,3 и т.д.).

С учетом вышеуказанных положений Закона о контрактной системе, Письма, а также Письма № АЦ/57532/15 пропорциональная зависимость

представляет собой две величины, если отношение их значений остается неизменным, и должна выглядеть, например, следующим образом 1 :

1 энергосервисный контракт – 10 баллов (10/1=10);

2 энергосервисных контракта – 20 баллов (20/2=10);

3 энергосервисных контракта – 30 баллов (30/3=10);

4 энергосервисных контракта – 40 баллов (40/3=10);

5 энергосервисных контрактов – 50 баллов (50/5=10) и т.д.

<1> Данный порядок оценки не является обязательным к применению, носит сугубо информационный характер и приведен для большей наглядности.

Кроме того, установленная муниципальным заказчиком в Документации (ИК) зависимость количества присваиваемых баллов от количества имеющихся у участника закупки заключенных энергосервисных контрактов не отвечает требованию о пропорциональности этих величин, что не соответствует цели выявления лучших из предложенных участниками открытого конкурса в электронной форме условий исполнения энергосервисного контракта.

Так, по рассматриваемому показателю муниципальным заказчиком установлено, что при количестве 9 энергосервисных контрактов участник закупки не может получить более 30 баллов. При этом, если участник закупки представит информацию о наличии, например, 10 энергосервисных контрактов, то получит максимальное количество баллов – 100.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержатся нарушения части 8 статьи 32, пункта 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении в Документации порядка оценки заявок по нестоимостному критерию «Подтверждение квалификации участника закупки», не обеспечивающего выбор лучшего предложения среди участников закупки и, соответственно, надлежащее определение победителя торгов.

5 . В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона о контрактной системе участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно части 3 статьи 54.2 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме среди прочего указывается информация, предусмотренная статьей 42 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 10 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться, если иное не предусмотрено

настоящим Федеральным законом, информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Из части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе следует, что документация о проведении открытого конкурса в электронной форме, помимо иной информации, должна содержать всю информацию, содержащуюся в извещении о проведении такого конкурса.

Таким образом, в случае, если действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе установлены ограничения участия в определении поставщика в отношении отдельных категорий лиц либо товаров, работ, услуг, заказчик обязан предусмотреть в извещении и документации о закупке указанные ограничения.

Согласно части 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. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Ограничения и условия допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.09.2016 № 968 (далее – Постановление № 968).

Пунктом 1 Постановления № 968 утвержден перечень отдельных видов такой радиоэлектронной продукции (далее – Перечень).

Под кодом 26.11.22.210 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (далее – ОКПД2) в Перечне названы светодиоды.

Согласно Документации, при исполнении энергосервисного контракта установке подлежат светильники светодиодные, соответствующие требования к светодиодам муниципальным заказчиком приведены в ТЗ.

Таким образом, комплектующие товара, подлежащего использованию при выполнении мероприятий в ходе исполнения энергосервисного контракта, входят в Перечень, а, следовательно, рассматриваемая закупка подпадает под действие Постановления № 968.

Согласно пункту 3 Постановления № 968 для целей осуществления закупок отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень, заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень и происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявок (окончательных предложений), которые одновременно:

содержат предложения о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень и производимых на территориях государств - членов Евразийского экономического союза;

не содержат предложений о поставке одного и того же вида радиоэлектронной продукции одного производителя.

В соответствии с пунктом 4 Постановления № 968 в случае если заявка (окончательное предложение), которая содержит предложение о поставке отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в перечень и происходящих из иностранных государств, не отклоняется в соответствии с установленными настоящим постановлением ограничениями, применяются условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, установленные федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Условия допуска иностранных товаров установлены Министерством финансов Российской Федерации в Приказе от 04.06.2018 № 126н (далее – Приказ № 126н).

Согласно Приложению к Приказу № 126н (далее – Приложение) условия допуска иностранных товаров применяются среди прочего и к товарам, входящим в группу 26.11 ОКПД2 (компоненты электронные), включающей вышеупомянутый код ОКПД2 26.11.22.210 (светодиоды).

Таким образом, объект рассматриваемой закупки подпадает и под действие Приказа № 126н.

Соответственно, осуществление рассматриваемой закупки в соответствии с действующим законодательством требует наличия в извещении об ее проведении (далее – Извещение) и Документации соответствующих ограничений и условий допуска.

Однако ни Извещение, ни Документация не содержат информации об ограничении участия в определении поставщика (ограничений и условий допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также условий допуска иностранных товаров (в случае отсутствия условий для применения ограничений, предусмотренных Постановлением № 968)), установленных Постановлением № 968 и Приказом № 126-н в соответствии с Законом о контрактной системе.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержатся нарушения части 3 статьи 14, пункта 10 статьи 42, части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, выразившиеся в неустановлении в извещении и документации об открытом конкурсе в электронной форме предусмотренного действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе ограничения участия в определении поставщика.

Дополнительно Комиссия обращает внимание муниципального заказчика на необходимость установления соответствующих требований к содержанию и составу первых и вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме (подпункт «а» пункта 3 части 4 и пункт 5 части 6 статьи 54.4 Закона о контрактной системе) в случае установления в Документации ограничения участия в определении поставщика в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

6. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение

не предусмотрены.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

Содержащееся в ТЗ описание объекта рассматриваемой закупки среди прочего представлено в таблице «Требования к осветительному оборудованию (техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам))», содержащей наименования товаров и требования к их техническим характеристикам, отвечающим потребностям муниципального заказчика.

Часть требований к техническим характеристикам товаров муниципальным заказчиком перечислена с использованием оборотов «не менее», «не более», «не ниже».

В силу установленных муниципальным заказчиком в ИК требований к содержанию первых частей заявок значения технических характеристик товаров из вышеуказанной таблицы участниками рассматриваемой закупки должно быть представлено в виде конкретных показателей, в том числе без использования указанных оборотов («не менее», «не более», «не ниже»).

Несоблюдение указанного требования к содержанию первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с положениями части 3 статьи 54.5 Закона о контрактной системе повлечет признание заявки участника закупки несоответствующей требованиям документации о ее проведении и недопуск участника закупки к участию в конкурсе.

Приложением № 1 к Проекту муниципального контракта является Техническое задание, по своему содержанию аналогичное содержанию ТЗ и также включающее входящую в его состав вышеназванную таблицу «Требования к осветительному оборудованию (техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам))», в которой муниципальным заказчиком использованы рассматриваемые обороты.

<u>Вместе с тем, из положений статьи 34 и 83.2 Закона о контрактной системе следует, что контракт по итогам закупки заключается среди прочего и на условиях, указанных в заявке победителя электронной процедуры, которая, как установлено выше, при указании конкретных показателей товаров оборотов «не менее», «не более», «не ниже» содержать не может</u>.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержится нарушение части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем определении содержания приложений к проекту контракта, препятствующем его заключению с учетом условий,

предложенных в заявке победителя закупки.

Нарушения законодательства о контрактной системе, установленные в действиях муниципального заказчика, являются существенными, привели к неверному определению размера обеспечения исполнения контракта, установлению неправомерного требования о применении антидемпинговых мер к участникам конкурса на право заключения энергосервисного контракта, ненадлежащему установлению требований к содержанию заявок участников закупки, ненадлежащему определению содержания критериев их оценки, неустановлению необходимых в данном случае ограничений и условий допуска товаров, происходящих из иностранных государств, что дает достаточные основания Комиссии для выдачи предписания об их устранении путем аннулирования торгов.

Указанные нарушения, установленные в действиях муниципального заказчика, содержат признаки события административного правонарушения в действиях его должностного лица, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 8, 14, 32, 33, 34, 37, 42, 54.2, 54.3, 54.4, 83.2, 96, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106, статьей 108 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Балтийский торговый энергетический проект» (192239, г. Санкт-Петербург, пер. Альпийский, д. 15, корп. 3, кв. 24) на действия муниципального заказчика – Администрации Волотовского муниципального района (175100, Новгородская обл., п. Волот, ул. Комсомольская, д. 38) при осуществлении закупки (определении поставщика) путём проведения открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории сельского поселения Волот, извещение № 0350300024319000007 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 04.04.2019, частично обоснованной в части довода о ненадлежащем установлении в конкурсной документации размера обеспечения исполнения энергосервисного контракта, а также довода о неправомерном установлении в конкурсной документации

требования о применении антидемпинговых мер в случае предложения участником закупки, с которым заключается контракт, его цены, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – Администрации Волотовского муниципального района нарушения части 3 статьи 14, части 8 статьи 32, пункта 1 части 1 статьи 33, части 2 статьи 37, пункта 10 статьи 42, пунктов 1, 4, 8, 10 части 1 статьи 54.3, части 1 статьи 54.3, части 10 статьи 83.2, пункта 3 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе.

3. Выдать муниципальному заказчику – Администрации Волотовского муниципального района, его конкурсной комиссии и оператору электронной площадки – Закрытому акционерному обществу «Сбербанк-АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем аннулирования торгов.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица муниципального заказчика - Администрации Волотовского муниципального района.

Председатель Комиссии
И.А. Куриков

Члены Комиссии А.Т. Иванов

Д.А. Петров

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.