

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы  
по Оренбургской области**

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

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

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

e-mail: [to56@fas.gov.ru](mailto:to56@fas.gov.ru)

**Заявитель:**

Генеральному директору

ООО «Лидер»

...

**Заказчик:**

И.о. начальника отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации Гайского городского округа

...

\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_  
На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 056/06/34-647/2021**

23 июня 2021 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 23 июня 2021 года

Решение в полном объеме изготовлено 28 июня 2021 года

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

Председателя Комиссии: ...; Членов Комиссии: ..., ...,

Рассмотрение жалобы осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

Представителя ООО «Лидер» - ... по доверенности,

Представителя отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации Гайского городского округа (далее – ЖКХ и КС Гайского городского округа) – ... по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Лидер» на действия ЖКХ и КС Гайского городского округа при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение комплекса мероприятий, направленных на снижение потребления электроэнергии на нужды уличного освещения на территории города Гая и поселка Калиновка. (номер извещения № 0353300011221000087),

#### УСТАНОВИЛА:

16.06.2021 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Лидер» (далее – Заявитель) на действия ЖКХ и КС Гайского городского округа (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на выполнение комплекса мероприятий, направленных на снижение потребления электроэнергии на нужды уличного освещения на территории города Гая и поселка Калиновка. (номер извещения № 0353300011221000087), (далее – Закупка).

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

Из доводов жалобы установлено следующее:

1) Формулировка пункта 7.1 проекта контракта вводят Исполнителя в заблуждение о том, каким образом определяется цена контракта в соответствии с Законом о контрактной системе;

2) Установленный Заказчиком показатель в качестве нестоимостного критерия «Рентабельность продаж» отражает только доходность за один отчетный период у Исполнителя, что не позволит Заказчику определить платежеспособность либо финансовую благонадежность Исполнителя, а только его маржинальностью деятельности, которая никак не связывается с финансовой обеспеченностью Исполнителя и ежегодно подтверждена изменению.

Присутствующий при рассмотрении дела представитель Заявителя, доводы жалобы поддержал в полном объеме, просил признать жалобу обоснованной.

Представитель Заказчика пояснил, что 1) п. 7.1 проекта контракта установлен в соответствии с п. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе и в рекомендуемой форме энергосервисного контракта, разработанной Министерством экономического развития Российской Федерации; 2) данный показатель полностью учитывает особенности оценки закупаемых услуг по нестоимостным критериям оценки в рамках энергосервисного контракта, срок исполнения которого составляет пять лет. При этом, в рассматриваемом случае в соответствии с действующим законодательством в сфере контрактной системе Заказчик не ограничен в выборе показателя

нестоимостного критерия, и руководствуется при его установлении особенностями закупаемых услуг, что и было реализовано.

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

18.05.2021 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и на электронной площадке было размещено извещение и документация о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение комплекса мероприятий, направленных на снижение потребления электроэнергии на нужды уличного освещения на территории города Гая и поселка Калиновка. (номер извещения № 0153300012220000054).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 63 274 383,90 рублей.

Конкурсная документация утверждена Заказчиком.

1) Согласно части 1 статьи 54.1 Закона о контрактной системе (в редакции, действовавшей на момент размещения извещения о закупке), под открытым конкурсом в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме и конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

В соответствии с частью 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, начальных цен единиц товара, работы, услуги;

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

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

Частью 2 статьи 108 Закона о контрактной системе предусмотрено, что

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

Согласно п. 3 ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе Энергосервисный контракт заключается по цене, которая определяется в виде: процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается такой контракт, в случае, указанном в пункте 3 части 3 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта в этом контракте также указывается в случае, предусмотренном пунктами 1 и 3 части 3 настоящей статьи, предложенный участником закупки процент экономии соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов или в случае, предусмотренном пунктом 2 части 3 настоящей статьи, фиксированный процент такой экономии. Процент такой экономии, указанный в энергосервисном контракте, не может изменяться в ходе исполнения этого контракта.

Согласно ч. 3 ст. 72 Бюджетного Кодекса Российской Федерации Государственные или муниципальные заказчики вправе заключать государственные или муниципальные энергосервисные договоры (контракты), в которых цена определена как процент стоимости сэкономленных энергетических ресурсов, на срок, превышающий срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств. Расходы на оплату таких договоров (контрактов) планируются и осуществляются в составе расходов на оплату соответствующих энергетических ресурсов (услуг на их доставку).

*В соответствии с п. 7.1 проекта контракта «Цена Контракта определяется в виде процента от экономии расходов Заказчика в денежном выражении на поставки энергетических ресурсов. Процент экономии, подлежащей уплате Исполнителю по настоящему Контракту, составляет \_\_\_\_\_ %. Данный % экономии не подлежит изменению в ходе исполнения Контракта. Цена Контракта является твердой, устанавливается в российских рублях, определяется на весь срок действия Контракта и не может быть изменена в ходе его исполнения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Контрактом, а также положениями Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».*

Таким образом, Заказчиком установлена цена контракта в виде процента от экономии расходов Заказчика в денежном выражении на поставки энергетических ресурсов, что соответствует ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе.

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

В развитие требований части 8 статьи 32 Закона постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 N 1085 утверждены Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Правила).

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

В соответствии с пунктом 11 Правил для оценки заявок (предложений) по нестоимостным критериям оценки (показателям) заказчик вправе устанавливать предельно необходимое минимальное или максимальное количественное значение качественных, функциональных, экологических и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев.

Согласно пункту 25 Правил показателями нестоимостного критерия оценки "качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупок" в том числе могут быть:

- а) качество товаров (качество работ, качество услуг);
- б) функциональные, потребительские свойства товара;
- в) соответствие экологическим нормам.

Пунктом 27 Правил определено, что 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) данных 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.

Согласно документации открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта: *«Показатель «Обеспеченность участника закупки финансовыми ресурсами» (НЦБ1)*

*Значимость показателя – 25%*

Коэффициент значимости показателя – 0,25

Максимальное количество баллов – 100

По данному показателю оценивается рентабельность деятельности участника, выраженная в отношении совокупного финансового результата периода и выручки (строк 2500 и 2110 Бухгалтерской (финансовой) отчетности). Оценка заявок по показателю осуществляется в соответствии с пунктом 23 Правил оценки, в соответствии с которым лучшим условием исполнения контракта по показателю является наибольшее значение показателя (рентабельность деятельности участника), количество баллов, присуждаемых по показателю (НЦБі1), определяется по формуле:

$$\text{НЦБі1} = \text{КЗ1п} \times 100 \times (\text{Ki} / \text{Kmax}),$$

где:

КЗ1п - коэффициент значимости показателя.

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

Kmax - максимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки.

Рентабельность участника закупки подтверждается предоставленной в составе заявки копии формы № 1 «Бухгалтерский баланс» (ОКУД 0710001) на 31 декабря 2020 года (с подтверждением сдачи её в ФНС РФ). Для физического лица, в том числе зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, рентабельность участника закупки подтверждается предоставленной в составе заявки соответствующей справкой и документальным подтверждением размера совокупного финансового результата периода и выручки. Оценке подлежат предложения участников закупки, которые имеют положительное значение рентабельности и подтверждены документально. В случае непредставления документов в составе заявки и (или) в случае, если рентабельность участника имеет отрицательное значение, количество баллов, присваиваемое такому участнику по данному показателю, равняется «0» (нулю). Для Заказчика лучшим условием исполнения договора по показателю оценки является наибольшее значение показателя».

Конкурсная документация не содержит такого основания для отказа претендентам в допуске к участию в проводимом конкурсе как отсутствие обеспеченности участника закупки финансовыми ресурсами. Отсутствие данного показателя не является основанием для отстранения участника закупки от участия в определении поставщика. В рассматриваемом случае закупка проводится способом открытый конкурс в электронной форме, при котором победителем объявляется участник, предложивший лучшие условия исполнения контракта, что определяется на стадии оценки, а не при подаче заявок. Возможность проиграть в конкурсе, не набрав нужное количество баллов, не может расцениваться как ограничение доступа к хозяйственной деятельности, иное документально не доказано.

Оренбургское УФАС отмечает, что стремление Заказчика определить победителем конкурса более профессионального и конкурентоспособного участника не свидетельствует об ограничении доступа к участию в конкурсе и не может рассматриваться как несоответствие целям правового регулирования.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителем не представлено доказательств в

подтверждение своих доводов об ограничении прав участников закупки. Возможность проиграть в конкурсе, не набрав нужное количество баллов, не может расцениваться как ограничение доступа к хозяйственной деятельности, иное документально не доказано.

Таким образом, по мнению Комиссии Оренбургского УФАС России, доказательств того, что данный критерий препятствует участию в конкурсе, на заседании Комиссии Оренбургского УФАС России не представлено.

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

#### РЕШИЛА:

1) Признать жалобу ООО «Лидер» на действия ЖКХ и КС Гайского городского округа при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение комплекса мероприятий, направленных на снижение потребления электроэнергии на нужды уличного освещения на территории города Гая и поселка Калиновка. (номер извещения № 0353300011221000087), необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

...

Члены комиссии:

...

...