

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 011/06/42-792/2023

21 сентября 2023 года
Сыктывкар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере закупок в составе: <.....> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЕЭС-Гарант» (далее – ООО «ЕЭС-Гарант») (вх. № 6291/23 от 18.09.2023) на действия заказчика – администрации муниципального района «Печора» при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов наружного освещения ГП "Печора" Республики Коми», извещение № 0107300009523000210 (далее - жалоба, закупка, открытый конкурс в электронной форме),

при участии посредством веб-конференции:

- <.....>, представителя ООО «ЕЭС-Гарант» по доверенности от 07.09.2023 № R075/R075/348/2023;

- <.....>, представителя администрации МР «Печора» по доверенности от 20.09.2023 № 01-20-3133;

- <.....>., <.....> администрации МР «Печора»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми 15.09.2023 с использованием Единой информационной системы в сфере закупок поступила жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» б/н, б/д (вх. № 6291/23 от 18.09.2023) на действия заказчика – администрации МР «Печора» при осуществлении закупки способом открытого конкурса в электронной форме.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный пунктом 1 части 2 статьи 105 Закона о контрактной системе. В связи с чем жалоба принята Коми УФАС России к рассмотрению.

ООО «ЕЭС-Гарант», администрация МР «Печора», уполномоченный орган – Управление финансов муниципального района «Печора», ООО «РТС-тендер» (далее – оператор электронной площадки) о времени, дате, месте рассмотрения жалобы надлежащим образом извещены.

Управлением финансов муниципального района «Печора» в письме от 20.09.2023 № 635эл. (вх. № 6438-эп/23 от 21.09.2023) заявлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя управления.

В связи с поступившим от ООО «ЕЭС-Гарант» ходатайством б/н, б/д (вх. № 6428-эп/23 от 21.09.2023) о рассмотрении жалобы дистанционно посредством видео-конференц-связи, рассмотрение указанной жалобы проведено в формате веб-конференции с использованием бесплатного сервиса для видеосвязи TrueConf.

С учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы отсутствие представителей Управления финансов муниципального района «Печора», оператора электронной площадки не препятствует рассмотрению жалобы и проведению внеплановой проверки.

1. ООО «ЕЭС-Гарант» обжалованы положения извещения об осуществлении закупки в части:

- указания в абзаце 1 пункта 3.1 проекта контракта цены контракта в процентном отношении, а не денежном в рублях, что противоречит пункту 2 части 13 статьи 108 Закона о контрактной системе;

- отсутствия указания на твердую цену контракта, что свидетельствует о нарушении части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе;

- установления в проекте контракта условия об электронной приемке в ЕИС в отношении итоговой приемки выполненных энергосберегающих мероприятий, что нарушает часть 13 статьи 94 Закона о контрактной системе;

- отсутствия в проекте контракта условия, определенного в абз. 6 пункта 6 Требований к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота), утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.08.2010 № 636, что свидетельствует о нарушении части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, пункта 6 указанных выше Требований;

- указания в пункте 8.20 проекта контракта, содержащего условие об ответственности Исполнителя за непредоставление нового обеспечения исполнения Контракта в случае отзыва у банка, предоставившего независимую гарантию в качестве обеспечения исполнения Контракта, лицензии на осуществление банковских операций, ссылки на часть 7 статьи 96 Закона о контрактной системе, вместо части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе, что свидетельствует о нарушении части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе;

- объединения в один лот (закупку) товаров, включенных в Перечень, утвержденный постановлением Правительства РФ № 616, и не включенных в него, что противоречит пункту 12 указанного выше постановления.

Заявитель просит признать жалобу обоснованной, провести внеплановую проверку, выдать заказчику предписание о прекращении нарушений законодательства о контрактной системе, привлечь должностных лиц Заказчика к административной ответственности.

Администрацией МР «Печора» в отзыве от 20.09.2023 № 01-74-12794 эл.п. (вх. № 6435-эп/23 от 21.09.2023) на жалобу ООО «ЕЭС-Гарантия» заявлены возражения относительно позиции заявителя.

2. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, изучив материалы жалобы, ознакомившись с извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме, электронными документами, содержащимися при указанном извещении, заслушав представителей ООО «ЕЭС-Гарант», администрации МР «Печора» пришла к нижеследующим выводам.

2.1. 18.08.2023 Управлением финансов муниципального района «Печора», наделенным в соответствии с Решением Совета МО муниципального района «Печора» от 27.03.2018 23/254 функциями на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением закупок у единственного поставщика, для муниципальных заказчиков (муниципальных органов, муниципальных казенных, бюджетных учреждений) муниципального образования муниципального района «Печора», на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт, ЕИС) размещено извещение о

проведении открытого конкурса в электронной форме для закупки № 0107300009523000210.

21.08.2023, 24.08.2023, 25.08.2023, 06.09.2023, в связи с внесением изменений, извещение о проведении указанного выше конкурса с содержащимися при нем электронными документами размещено в редакциях №№ 2-5.

Наименование объекта закупки – «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов наружного освещения ГП "Печора" Республики Коми».

Начальная (максимальная) цена контракта – 118 509 474,94 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 19.09.2023 07:00.

Дата рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке – 20.09.2023.

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 21.09.2023.

3. В силу частей 1, 2 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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 любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Одним из конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, согласно пункту 1 части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе, в том числе конкурс (открытый конкурс в электронной форме).

Частью 1 статьи 48 Закона о контрактной системе установлено, что электронный конкурс начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

3.1. В силу частей 1, 2 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).

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 (далее в целях настоящей статьи - поставки энергетических ресурсов). Заключение энергосервисного контракта осуществляется в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом положений, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 Закона о контрактной системе, указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке).

Согласно части 24 статьи 22 Закона о контрактной системе в случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить, заказчик с учетом установленных в соответствии со статьей 19 Закона о контрактной системе требований к закупаемым заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов определяет начальную цену единицы товара, работы, услуги, начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта, а также обосновывает в соответствии с статьей 22 Закона о контрактной системе цену единицы товара, работы, услуги. При этом положения Закона о контрактной системе, касающиеся применения начальной (максимальной) цены контракта, в том числе для расчета размера обеспечения заявки или обеспечения исполнения контракта, применяются к максимальному значению цены контракта, если Законом о контрактной системе не установлено иное.

В силу 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 извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) 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 части 13 статьи 108 Закона о контрактной системе энергосервисный контракт заключается по цене, которая определяется в виде:

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

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

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

В части 14 статьи 108 Закона о контрактной системе указано, что при заключении энергосервисного контракта в нем указывается экономия в натуральном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов по каждому виду таких ресурсов, рассчитываемая из фиксированного размера экономии в денежном выражении (в случае, предусмотренном пунктом 1 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе) или предложенной участником закупки (в случаях, предусмотренных пунктами 2, 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе) экономии в денежном выражении указанных расходов, а также стоимости единицы каждого товара, каждой работы или каждой услуги, указанных в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке).

В силу части 17 статьи 108 Закона о контрактной системе обязательством исполнителя, предусмотренным энергосервисным контрактом, является обеспечение предусмотренной контрактом экономии в натуральном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов без учета экономии в стоимостном выражении. При этом принимаются во внимание требования к условиям исполнения энергосервисного контракта, установленные в соответствии с частью 19 статьи 108 Закона о контрактной системе.

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

Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.08.2010 № 636 утверждены Требования к условиям энергосервисного договора (контракта) (далее - Требования к ЭСК) и Особенности определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота) (далее - Правила определения НМЦК для ЭСК).

В силу пунктов 10 и 12 Требований к ЭСК в энергосервисном контракте должен быть определен механизм распределения между сторонами контракта дополнительной экономии энергетического ресурса, обеспеченной сверх установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии), которого должен достигнуть исполнитель.

В контракте должно быть предусмотрено, что в случае, если достигнутый в календарном периоде исполнителем размер экономии (доля размера экономии) более установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего периода, то размер платежа в части установленного контрактом размера экономии (доли размера

экономии) устанавливается в соответствии с абзацем первым настоящего пункта, а в части, превышающей установленный контрактом размер экономии (долю размера экономии), - в соответствии с пунктом 10 настоящих требований.

В Требованиях к ЭСК и Правилах определения НМЦК для ЭСК отсутствуют указания на то, что цена энергосервисного контракта должна быть твердой на весь срок исполнения контракта.

Так, в частности, в силу пунктов 3, 4 Правил определения НМЦК для ЭСК, срок исполнения которых составляет более одного календарного года, начальная (максимальная) цена контракта определяется как произведение фактического объема потребления энергетического ресурса за прошлый год, стоимости единицы энергетического ресурса на дату объявления о проведении отбора и минимального целого количества лет, составляющих срок исполнения контракта. В случае закупок на энергосервис путем проведения конкурса, аукциона, запроса котировок в электронной форме на условиях, предусмотренных пунктами 2, 3 части 6 и пунктами 2, 3 части 10 статьи 108 Закона о контрактной системе, предложение участника закупок о размере экономии в денежном выражении определяется как произведение экономии расходов заказчика на поставки энергетического ресурса в натуральном выражении за весь период действия энергосервисного контракта и стоимости единицы энергетического ресурса, которая указана в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке).

Анализ вышеперечисленных норм Закона о контрактной системе, Требований к ЭСК и Правил определения НМЦК для ЭСК свидетельствует о том, что цена энергосервисного контракта не может определяться конкретным/твердым/неизменным значением, так как в этом случае она не будет учитывать следующие определяющие факторы:

- размер экономии энергоресурса в натуральном выражении, фактически обеспеченный Исполнителем в период достижения экономии;
- рост тарифов на энергоресурс в период достижения экономии.

Указание твердой цены энергосервисного контракта в денежном выражении является некорректным, поскольку при заключении энергосервисного контракта она не может быть с достоверно точностью определена (с учетом изменения тарифа, средневзвешенного тарифа и иных обстоятельств).

Таким образом, довод заявителя о нарушении Заказчиком части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, выраженном в виде отсутствия указания в проекте контракта на твердую цену контракта, не нашел своего подтверждения.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 19 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» энергосервисный договор (контракт) может содержать, в том числе условие об определении цены в энергосервисном договоре (контракте) исходя из показателей, достигнутых или планируемых для достижения в результате реализации энергосервисного договора (контракта), в том числе исходя из стоимости сэкономленных энергетических ресурсов.

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) (пятый абзац части 3 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

Заказчиком пояснено, что в данном случае контракт заключается в соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 3.1. проекта контракта: «Цена настоящего Контракта определяется в виде фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов Заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается Контракт и составляет 100 (сто) %».

Следует отметить, что Законом о контрактной системе в отношении энергосервисных контрактов предусмотрен особый порядок определения цены контракта, отличный от требований, установленных частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Таким образом, условие пункта 3.1 проекта энергосервисного контракта не противоречит статье 108 Закона о контрактной системе.

3.2. Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что Исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом о контрактной системе, в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с Законом о контрактной системе экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта.

Частью 2 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, результаты отдельного этапа исполнения контракта, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии со статьей 94 Закона о контрактной системе.

Согласно части 13 статьи 94 Закона о контрактной системе при исполнении контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур (за исключением закрытых электронных процедур, проводимых федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке и реализации государственной политики в области обороны, в области государственной охраны, государственного управления в области обеспечения безопасности Российской Федерации, в сфере деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации, подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, в случае, предусмотренном пунктом 5 части 11 статьи 24 Закона о контрактной системе):

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) в срок, установленный в контракте в соответствии с подпунктом "а" пункта 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещает в ЕИС документ о приемке, который должен содержать:

а) включенные в контракт в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки, наименование, место нахождения заказчика, наименование объекта закупки, место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, информацию о поставщике (подрядчике, исполнителе), предусмотренную подпунктами "а", "г" и "е" части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, единицу измерения поставленного товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при

выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), выполненной работы, оказанной услуги;

б) наименование поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги;

в) наименование страны происхождения поставленного товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг);

г) информацию о количестве поставленного товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг);

д) информацию об объеме выполненной работы, оказанной услуги;

е) стоимость исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, с указанием цены за единицу поставленного товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), выполненной работы, оказанной услуги;

ж) иную информацию с учетом требований, установленных в соответствии с частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона;

2) к документу о приемке, предусмотренному пунктом 1 настоящей части, могут прилагаться документы, которые считаются его неотъемлемой частью. При этом в случае, если информация, содержащаяся в прилагаемых документах, не соответствует информации, содержащейся в документе о приемке, приоритет имеет предусмотренная пунктом 1 настоящей части информация, содержащаяся в документе о приемке.

Таким образом, приемка выполненных работ в электронном виде является обязанностью заказчика при исполнении контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур.

Согласно пункту 1(1) Требований к ЭСК обязательным для энергосервисного контракта является наличие порядка приемки заказчиком выполненных мероприятий, включенных в перечень мероприятий.

Такой порядок отражен заказчиком, в том числе в разделе 5 проекта контракта «Реализация перечня энергоэффективных и энергосберегающих мероприятий».

Так, Комиссией установлено, что в указанных ниже пунктах контракта содержатся следующие условия:

«5.2. Исполнитель обязан приступить к реализации ЭЭМ в срок не позднее 10 (десяти) календарных дней с даты подписания Контракта.

Исполнитель обязан реализовать ЭЭМ в срок не позднее 60 (шестидесяти) календарных дней с даты начала ЭММ.

5.9. В течение периода выполнения ЭЭМ Исполнитель еженедельно передает Заказчику сведения об объеме, фактически выполненном за каждую календарную неделю реализации ЭЭМ, по количественным и качественным показателям смонтированного оборудования на основании промежуточных актов приемки выполненных ЭЭМ (приложение № 5 к Контракту).

Для оформления промежуточных актов приемки выполненных ЭЭМ Исполнитель в последний рабочий день календарной недели направляет Заказчику оформленный Исполнителем в двух экземплярах промежуточный акт приемки выполненных ЭЭМ за неделю, который должен быть подписан Заказчиком не позднее второго рабочего дня календарной недели, следующей за

отчетной.

Подписание Заказчиком промежуточных актов приемки выполненных ЭЭМ не лишает Заказчика права на предъявление требований об устранении недостатков/замечаний по выполненным ЭЭМ, выявленных Заказчиком при итоговой приемке выполненных ЭЭМ.

5.10. Порядок итоговой приемки выполненных ЭЭМ.

5.10.1 Исполнитель в течение 5 рабочих дней с даты выполнения ЭЭМ формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени, исполнителя, и размещает в единой информационной системе документ о приемке.

К документу о приемке прилагаются документы, которые считаются его неотъемлемой частью. При этом в случае, если информация, содержащаяся в прилагаемых документах, не соответствует информации, содержащейся в документе о приемке, приоритет имеет информация, содержащаяся в документе о приемке.

Датой поступления Заказчику документа о приемке, подписанного Исполнителем, считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого документа в ЕИС в соответствии с часовой зоной, в которой расположен Заказчик (п. 13 ст. 94 ФЗ № 44-ФЗ).

5.10.6. Датой приемки выполненной работы считается дата размещения в ЕИС документа о приемке, подписанного Заказчиком.»

По мнению Комиссии Коми УФАС России, установленный заказчиком в проекте контракта порядок приемки работ по итогам реализации энергосберегающих мероприятий не противоречит указанным выше нормам.

Касаясь ссылки заявителя на пункт 13 Требований к ЭСК, заказчиком отмечено, что пункт 13 Требований к ЭСК содержит требования к срокам оплаты экономии, исчисляемым с даты подписания акта, подтверждающего исполнение исполнителем обязательств по достижению доли размера экономии энергетических ресурсов за период достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты, а не иной порядок предоставления исполнителем и подписания заказчиком актов, оформляемых в ходе исполнения контракта.

Обращено внимание, что в отсутствие специальных норм, у заказчика отсутствуют законные основания игнорировать положения Закона о контрактной системе, установленные в статье 94 Закона о контрактной системе для порядка приемки исполнения по контракту.

3.3. Согласно абз. 6 пункта 6 Требований к ЭСК в случае если после заключения контракта и до окончания реализации исполнителем перечня мероприятий исполнителем выявлены влияющие на объем потребления энергетического ресурса неполнота и (или) недостоверность сведений об объекте, представленных заказчиком, и (или) их несоответствие актуальным сведениям об объекте, и (или) несоблюдение требований, указанных в абзаце шестом настоящего пункта, не учтенные заказчиком при определении объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий, увеличение используемого для определения размера экономии (доли размера экономии) энергетического ресурса объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий осуществляется по соглашению сторон путем учета таких неполноты и (или) недостоверности, и (или) несоответствия, и (или) несоблюдения и соответствующего указанному увеличению размера экономии (доли размера экономии) энергетического ресурса. При этом увеличение используемого для определения размера экономии (доли размера экономии) энергетического ресурса объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий допускается с соблюдением условий, предусмотренных статьей 95 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд", в объеме, приводящем к увеличению размера экономии энергетического ресурса в натуральном выражении, которая должна быть обеспечена исполнителем в результате исполнения контракта в течение срока его действия, не более чем на 10 процентов.

Заявителем в жалобе указано об отсутствии данного условия в проекте контракта, что свидетельствует о нарушении Заказчиком части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, пункта 6 Требований к ЭСК.

Комиссией Коми УФАС России по итогам ознакомления с проектом контракта установлено, что такой контракт содержит условие о том, что он должен исполняться, в том числе с соблюдением Постановления № 636.

Так, в разделе I проекта контракта «Используемые понятия» Заказчиком обозначено, что факторы, влияющие на объем потребления электрической энергии, определяются, в том числе в соответствии с Постановлением № 636.

Помимо этого, Заказчиком в данном разделе определено, что иные понятия, используемые Контрактом, имеют значение определенные Федеральным законом от 23 ноября 2009 года № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Федеральным законом от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации, постановлением Правительства Российской Федерации от 18 августа 2010 года № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)».

По мнению Комиссии Коми УФАС России, безусловной обязанности Заказчика в части дословного изложения в проекте контракта содержания нормативно-правовых актов законодательством не предусмотрена.

Таким образом, Комиссия Коми УФАС России, принимая во внимание наличие в проекте контракта отсылки на применение в ходе исполнения контракта Постановления № 636, считает довод заявителя необоснованным.

3.4. В соответствии с частью 30 статьи 34 Закона о контрактной системе, если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего независимую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

Между тем, как указывает заявитель, Заказчиком данное условие в пункте 8.20 проекта контракта изложено в следующей редакции: «В случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего независимую гарантию в качестве обеспечения исполнения Контракта, лицензии на осуществление банковских операций Исполнитель обязан предоставить новое обеспечение исполнения Контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления Заказчиком

Исполнителя о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона № 44-ФЗ. За каждый день просрочки Исполнителем обязательства указанной обязанности, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ».

По мнению заявителя, ссылка на часть 7 статьи 96 Закона о контрактной системе нарушает часть 30 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В свою очередь Заказчиком пояснено, что в данном случае была допущена техническая опечатка (необходимо исключить цифру «96»).

Отмечено, что допущенная ошибка никак не свидетельствует об отсутствии ответственности, предусмотренной за нарушение по предоставлению нового обеспечения исполнения Контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления Заказчиком Исполнителя о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия Коми УФАС России в данном случае расценивает указание заказчиком в проекте контракта ссылки на часть 7 статьи 96 Закона о контрактной системе, а именно отсылки в указанном случае на статью 96, как опечатку, нарушений Закона о контрактной системе в действиях заказчика не выявлено.

3.5. В соответствии с пунктом 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 силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с пунктами 1, 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы:

- описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона;
- требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно пункту 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее в том числе информацию:

- 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 такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Описание объекта закупки (Техническое задание) изложено Заказчиком в документе, размещенном в ЕИС, в составе извещения о закупке: «Наименование и описание объекта

закупки (Техническое задание)».

Заказчиком установлен ОКПД2 закупки: 71.12.11.100 «Услуги в виде инженерно-технических консультаций по энергосбережению и повышению энергетической эффективности».

В Техническом задании Заказчиком определено, что исполнитель обязан выполнить на объекте энергосервиса, в том числе следующие энергосберегающие мероприятия:

- демонтаж существующих светильников и монтаж светодиодных уличных светильников на объекте энергосервиса;

- монтаж и наладка автоматизированной системы коммерческого учёта электроэнергии (АСКУЭ), автоматизированной системы управления наружным освещением (АСУНО), предназначенной для энергоэффективного управления, контроля и диагностики сетей наружного освещения городского поселения;

- монтаж на Объекте энергосервиса ШУНО в количестве 37 (тридцать семь) шт. Места установки ШУНО согласовываются Заказчиком и Исполнителем в ходе реализации ЭЭМ;

- приобретение и установка на Объекте энергосервиса опор освещения ЖБ СВ-95 (или аналог) в количестве не менее 65 шт.*, монтаж провода СИП 4 2*25 (или аналог) на аварийных участках Объекта энергосервиса, а также участках линий освещения, где провод СИП утрачен, в количестве не менее 14 тыс. м.*, монтаж кронштейна К1П-1,0 в количестве не менее 10 шт., монтаж кронштейна К1П-0,5 в количестве не менее 243 шт.*.

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, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, 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 размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства (далее - Постановление № 616).

Среди прочих товаров утвержденный Постановлением № 616 перечень включает в себя и товары, предусмотренные кодом 27.40.39 "Светильники и осветительные устройства прочие, не включенные в другие группировки" ОКПД2, в связи с чем заказчиком по данной закупке применен запрет в рамках Постановления № 616.

Пунктом 12 Постановления № 616 действительно предусмотрено, что для целей соблюдения запретов, установленных пунктами 1 и 2 настоящего постановления, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) промышленные товары, включенные в перечень и не включенные в него (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу)

Однако согласно пункту 4 Постановления № 616 запреты, установленные пунктами 1 и 2 настоящего постановления, распространяются в том числе на товары, поставляемые заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, а также являющиеся предметом лизинга.

Поскольку светодиодные светильники являются товаром, поставляемым в рамках рассматриваемой закупки, заказчиком правомерно установлен запрет в рамках Постановления № 616 и сформирован объект закупки.

Иное оборудование и материалы, используемые при выполнении работ по энергосервисному контракту, функционально и технологически связаны с поставкой энергосберегающих осветительных приборов, их применение при выполнении работ подчинено общей цели усовершенствования объекта энергосервиса и достижения экономии энергоресурсов.

Выделение указанных работ и товаров в отдельную закупку (закупки) сделает невозможным обеспечение целостного процесса осуществления энергосберегающих мероприятий одним ответственным исполнителем.

Следует отметить, что каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что сформулированные заказчиком требования привели к нарушению принципов проведения закупок для государственных (муниципальных) нужд, каких-либо доказательств, подтверждающих невозможность участия в рассматриваемой закупке, заявителем не представлено.

Таким образом, принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия Коми УФАС России пришла к выводу об отсутствии в действиях заказчика – администрации МР «Печора» при определении положений извещения о закупке указанных заявителем в жалобе нарушений Закона о контрактной системе.

С учетом всех изложенных обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения жалобы, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Коми УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЕЭС-Гарантия» необоснованной.

Согласно части 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии
<.....>

Члены комиссии:
<.....>

<.....>