

**Общество с ограниченной
ответственностью «ПРОФЭСКО»**

142100, Московская обл., г. Подольск,

ул. Комсомольская, д. 1, стр. 2

e-mail: info@profesko.ru

**Муниципальное бюджетное
учреждение городского округа город
Рыбинск «Управление городского
хозяйства»**

152901, Ярославская обл., г. Рыбинск,

ул. Стоялая, д. 19

e-mail: rtca@mail.ru

**Акционерное общество «Электронные
торговые системы»**

123112, г. Москва, ул. Тестовская,

д. 10, этаж 25

e-mail: auditors@etpz.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/54.3-1276/2020

Резолютивная часть решения объявлена 13 января 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 18 января 2021 года

Ярославль

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – начальник отдела контроля закупок <...>, члены Комиссии – главный специалист – эксперт отдела контроля закупок <...>, главный специалист – эксперт отдела контроля закупок управления <...>,

с участием:

заявитель – общество с ограниченной ответственностью «ПРОФЭСКО» (далее также – ООО «ПРОФЭСКО», заявитель, общество), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...> (после перерыва);

заказчик - муниципальное бюджетное учреждение городского округа город Рыбинск «Управление городского хозяйства» (далее также – МБУ «Управление городского хозяйства», заказчик), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>;

оператор электронной торговой площадки, акционерное общество «Электронные торговые системы», представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ПРОФЭСКО» на действия заказчика – МБУ «Управление городского хозяйства», при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации сетей уличного освещения на территории города Рыбинск Ярославской области (извещение № 0371300147320000096) (далее – конкурс) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе в сфере закупок), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «ПРОФЭСКО» на действия заказчика – МБУ «Управление городского хозяйства», при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации сетей уличного освещения на территории города Рыбинск Ярославской области (извещение № 0371300147320000096).

Заявитель полагает, что документация о рассматриваемом конкурсе в электронной форме утверждена заказчиком с нарушением следующих требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд:

1. в конкурсной документации фактически отсутствует инструкция по заполнению участниками закупки заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме в части технических характеристик;

2. подпунктами 1 и 2 пункта 2.1 раздела 2 Приложения № 3 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлен порядок оценки заявок по показателям «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ1)» и «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ2)» критерия «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», в которых, по мнению подателя жалобы, заказчик неправомерно ограничил перечень документов, которыми может подтверждаться такой опыт, а именно: контракт/договор должен быть заключен не ранее чем с 01.01.2015 г. (тем самым, по мнению заявителя, ограничил количество участников закупки), кроме того заказчиком допущено множество логических ошибок, таких как «цена/начальная максимальная цена», «контракт/контрактов», в связи с чем становится непонятным следующее обстоятельство: участник закупки должен подтвердить опыт, представив 1 контракт, цена/начальная максимальная цена которого свыше 113 000 000,00 рублей и при исполнении которого установлено не менее 9 904 штук светильников, или можно представить несколько контрактов/договоров на общую сумму не менее 113 000 000,00 рублей и при исполнении которых установлено не менее 9 904 штук светильников.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной, признать действия заказчика – незаконными, выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения, просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заказчиком, МБУ «Управление городского хозяйства», в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 17.11.2020 размещено извещение № 0371300147320000096 вместе с документацией о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации сетей уличного освещения на территории города Рыбинск Ярославской области.

24.11.2020, 27.11.2020 и 16.12.2020 заказчиком, МБУ «Управление городского хозяйства», на официальном сайте размещены изменения в извещение и документацию о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации сетей уличного освещения на территории города Рыбинск Ярославской области.

Начальная (максимальная) цена контракта 305 633 834,80 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 54.1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Первый довод заявителя признан Комиссией Ярославского УФАС России необоснованным в силу следующего.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать в том числе 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.

В соответствии с частью 2 статьи 54.4 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта, сумме цен единиц товара, работы, услуги.

Частью 4 статьи 54.4 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что 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, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

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.

Пунктом 49 раздела 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлены 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, в соответствии с которыми 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) наименование страны происхождения товара;

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.

Предлагаемый в заявке товар описывается в соответствии с рекомендуемой формой и инструкцией по ее заполнению, представленными в приложении №2 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме».

Любая информация, представленная участником в составе первой части заявки, рассматривается единой комиссией как «информация, предусмотренная частью 4 статьи 54.4 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ» и проверяется на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом конкурсе в электронной форме в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Приложением №2 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлена рекомендуемая форма первой части заявки.

В соответствии с примечанием к рекомендуемой форме первой части заявки данная форма заполняется в соответствии с требованиями Таблицы 1 пп.3

«ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ОБОРУДОВАНИЮ И МАТЕРИАЛАМ» п.3 Раздела 2 «Описание объекта закупки».

При этом при заполнении заявки участником закупки столбец «Допустимые значения показателей, установленные документацией открытого конкурса в электронной форме» изменению не подлежит, а столбец «Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации открытого конкурса в электронной форме» заполняется в соответствии со столбцом «Требования к значению в предложении участника».

Проанализировав рекомендуемую форму первой части заявки, Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу о том, что столбец «Требования к значению в предложении участника» дает абсолютно однозначную характеристику конкретного показателя, который должен быть указан участниками закупки, а именно участнику закупки необходимо указать либо «точное значение», либо «диапазон значений», либо «неизменяемое значение». Сам показатель, который является «ориентиром» (допустимым значением) указан в столбце «Допустимые значения показателей, установленные документацией открытого конкурса в электронной форме» и соответствует требованиям Таблицы 1 подпункта 3 «ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ОБОРУДОВАНИЮ И МАТЕРИАЛАМ» пункта 3 раздела 2 «Описание объекта закупки» конкурсной документации.

Учитывая вышеизложенное, заказчиком установлена надлежащая инструкция по заполнению первой части заявок в части технических характеристик, соответственно, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Второй довод подателя жалобы признан Комиссией Ярославского УФАС России обоснованным в части по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать в том числе 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 6 статьи 54.7 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ конкурсная комиссия осуществляет оценку вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, в отношении которых принято решение о соответствии требованиям, установленным конкурсной документацией, для выявления победителя такого конкурса на основе критериев, указанных в конкурсной документации и относящихся ко второй части заявки (при установлении этих критериев в конкурсной документации). Оценка указанных заявок не осуществляется в случае признания открытого

конкурса в электронной форме не состоявшимся в соответствии с частью 9 настоящей статьи.

Частью 8 статьи 32 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ установлено, что Порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утверждены Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 N 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Правила).

Согласно пункту 3 Правил «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 настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

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.

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

Подпунктом «б» пункта 27 Правил установлено, 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 «квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг», «опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг

сопоставимого характера и объема», «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», «обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами», «деловая репутация участника закупки».

Разделом 2 Приложения № 3 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлены следующие показатели нестоимостного критерия «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»:

- показатель «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ1);

- показатель «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ2);

- показатель «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ3);

- показатель «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» (НЦБ4).

Подпунктом 1 пункта 2.1 раздела 2 Приложения № 3 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации по показателю «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБ1) заказчиком установлен:

Наличие опыта участника закупки реализации проектов, связанных с предметом контракта. Учѣту подлежат только те договоры (контракты), в отношении которых в составе заявки имеются все ниже указанные документы и соблюдаются следующие условия:

1) Количество заключенных за период с 01.01.2015 г. до даты окончания срока подачи заявок государственных, муниципальных (энергосервисных) контрактов и (или) гражданско-правовых договоров, заключенных в рамках Федеральных законов от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ и от 18.07.2011 №223-ФЗ направленных на энергосбережение и повышение эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии) при эксплуатации объектов наружного (уличного) освещения со всеми

приложениями, с актами о приемке заказчиком выполненных энергоэффективных (энергосберегающих) мероприятий и актами определения достигнутой доли экономии энергетического ресурса (электрической энергии) в течение не менее чем двух периодов достижения доли размера экономии, установленных в государственных, муниципальных (энергосервисных) контрактах и (или) гражданско-правовых договорах, цена которых не менее 113 000 000 (сто тринадцать миллионов) рублей и количество устанавливаемых светильников не менее 9 904 штук;

2) договор (контракт) не должен быть расторгнут на день подачи заявки;

3) выполнение всех энергосервисных мероприятий, предусмотренных договором (контрактом), должно быть подтверждено копиями документов, которые предусмотрены этим договором (контрактом) и свидетельствуют о приемке заказчиком энергосервисных мероприятий, заверенных подписью и печатью (в случае наличия) участника закупки;

4) достижение доли размера экономии электрической энергии в течение не менее чем двух периодов достижения доли размера экономии, установленных в договоре (контракте), должно быть подтверждено копиями документов, которые предусмотрены этим договором (контрактом), заверенных подписью и печатью (в случае наличия) участника закупки.

Предельно необходимое максимальное значение – 4 контракта

Значимость показателя –10%, коэффициент значимости показателя (КЗ_{1п}) – 0,1.

<u>Контракт (договор)</u> , предметом которого является совершение действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии на установках уличного освещения, начальная максимальная <u>цена которых</u> не менее 113 000 000 (сто тринадцать миллионов) рублей и количество устанавливаемых светильников не менее 9 904 штук	Количество баллов
0 контрактов	0
1 контракт	25
2 контракта	50
3 контракта	75
4 контракта	100

Подпунктом 2 пункта 2.1 раздела 2 Приложения № 3 к разделу 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме»

конкурсной документации по показателю «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБІ2) заказчиком установлено:

Наличие опыта участника закупки реализации проектов, связанных с предметом контракта. Учёту подлежат только те договоры (контракты), в отношении которых в составе заявки имеются все ниже указанные документы и соблюдаются следующие условия:

1) Количество заключенных за период с 01.01.2015 г. до даты окончания срока подачи заявок государственных, муниципальных контрактов и (или) гражданско-правовых договоров, заключенных в рамках Федеральных законов от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ и от 18.07.2011 №223-ФЗ предметом которых является поставка и монтаж осветительного оборудования для нужд уличного освещения, цена которых не менее 113 000 000 (сто тринадцать миллионов) рублей и количество устанавливаемых светильников не менее 9 904 штук;

2) договор (контракт) не должен быть расторгнут на день подачи заявки;

3) поставка осветительного оборудования по представленным договорам должна быть подтверждена копиями документов, которые предусмотрены этим договором (контрактом) и свидетельствуют о приемке заказчиком осветительного оборудования цена которых не менее 113 000 000 (сто тринадцать миллионов) рублей и количество устанавливаемых светильников не менее 9 904 штук, заверенных подписью и печатью (в случае наличия) участника закупки;

Предельно необходимое максимальное значение – 4 контракта.

Значимость показателя –10%, коэффициент значимости показателя (КЗ_{2п}) – 0,1.

<u>Контракт (договор)</u> , предметом которого является поставка и монтаж осветительного оборудования для нужд уличного освещения, <u>цена которых</u> не менее 113 000 000 (сто тринадцать миллионов) рублей и количество устанавливаемых светильников не менее 9 904 штук	Количество баллов
0 контрактов	0
1 контракт	25
2 контракта	50
3 контракта	75
4 контракта	100

Комиссия Ярославского УФАС России, проанализировав вышеприведенный порядок оценки по показателям «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi1), «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi2) критерия «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» приходит к выводу, что заказчик, установив в порядке оценки по данным показателям условие о том, что контракт/договор должен быть заключен не ранее чем с 01.01.2015, не ограничил количество участников закупки и не допустил нарушение требований законодательства о закупках в связи со следующим.

Во-первых, Постановление Правительства РФ от 28.11.2013 № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит требований к дате заключения контрактов/договоров или дате исполнения контрактов/договоров, которыми может быть подтвержден опыт участника закупки по успешному выполнению работ.

Во-вторых, установленное заказчиком требование к дате заключения контрактов/договоров, которыми может быть подтвержден опыт участника закупки по успешному выполнению работ, не противоречит позиции законодателя относительно возможной даты заключения контрактов/договоров, которыми участники закупки подтверждают опыт исполнения соответствующих работ/услуг при проведении закупок, выраженной в Постановлении Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 № 99).

Пунктом 1 статьи 6 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона).

Так частью 2 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Такие требования установлены, в частности, Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99.

Приложением № 1 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 являются «Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов» (далее – дополнительные требования), представленные в форме таблицы, состоящей из трёх столбцов: «Наименование товаров, работ, услуг», «Дополнительные требования к участникам закупки», «Документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям».

Согласно позициям указанной таблицы дополнительным требованием к участникам закупки на указанные в такой таблице работы является наличие за последние три/пять года/лет (в зависимости от вида работ) до даты подачи заявки на участие закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора).

Комиссия Ярославского УФАС России полагает, что в данном случае установленная заказчиком дата заключения/исполнения контрактов/договоров, которыми может быть подтвержден опыт участника закупки по успешному выполнению работ, обусловлен тем, что наличие за такой срок (с 01.01.2015 г.) заключенных/исполненных контрактов/договоров позволяет выявить наиболее квалифицированного, стабильного, соответствующего всем требованиям законодательства об энергосервисных контрактах исполнителя работ, что полностью соответствует принципам законодательства о контрактной системе (часть 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ).

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает в действиях заказчика по установлению в конкурсной документации даты заключения договоров/контрактов (с 01.01.2015, что составляет практически 5 лет с даты начала подачи заявок на участие в рассматриваемой закупке), которыми может быть подтвержден опыт участника закупки по успешному выполнению работ по показателям «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi1) и «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi2) критерия «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» нарушений законодательства о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия Ярославского УФАС России усматривает в действиях заказчика при установлении в конкурсной документации порядка оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме **нарушение пункта 8 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ**, поскольку

- во-первых, заказчик по показателю «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi1) критерия «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» неоднозначно определено какие контракты/договоры будут учитываться при оценке: цена которых составляет не менее 113 000 000,00 рублей или начальная максимальная цена которых составляет не менее 113 000 000,00 рублей;

- во-вторых, при анализе порядка оценки показателей «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi1) и «Опыт участника закупки по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» (НЦБi2) критерия «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» становится непонятным следующее обстоятельство: участник закупки должен подтвердить опыт, представив контракты/договоры цена каждого из которых составляет свыше 113 000 000,00 рублей и при исполнении каждого из которых установлено не менее 9 904 штук светильников, или можно представить несколько контрактов/договоров на общую сумму не менее 113 000 000,00

рублей и при исполнении которых в совокупности установлено не менее 9 904 штук светильников.

Наличие подобных противоречий при описании порядка оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме недопустимо и, безусловно, не может не вводить в заблуждение потенциальных участников закупки и членов конкурсной комиссии заказчика, которые в дальнейшем будут оценивать заявки по данному порядку.

По итогам проведения внеплановой проверки Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее нарушение законодательства о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать размер и условия обеспечения исполнения контракта, а также каждого контракта в случаях, предусмотренных пунктом 6 настоящей части, исходя из общей начальной (максимальной) цены пропорционально количеству указанных контрактов с учетом требований части 6 статьи 96 настоящего Федерального закона.

Пунктом 24 раздела 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлен срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению исполнения контракта, условия обеспечения исполнения контракта:

«Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет (п. 24 раздела 1 Информационная карта конкурса), на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, срок действия банковской гарантии определяются участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта.

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для

заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта

В случае, если предложенные в заявке участника закупки цена, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, начальной сумме цен единиц товара, работы, услуги, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ

В ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе изменить способ обеспечения исполнения контракта и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта новое обеспечение исполнения контракта, размер которого может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7.2 и 7.3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В случае, если контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения и установлено требование обеспечения исполнения контракта, в ходе исполнения данного контракта размер этого обеспечения подлежит уменьшению в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7.2 и 7.3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Размер обеспечения исполнения контракта уменьшается посредством направления заказчиком информации об исполнении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по поставке товара, выполнению работы (ее результатов), оказанию услуги или об исполнении им отдельного этапа исполнения контракта и стоимости исполненных обязательств для включения в соответствующий реестр контрактов, предусмотренный статьей 103 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ. Уменьшение размера обеспечения исполнения контракта производится пропорционально стоимости исполненных обязательств, приемка и оплата которых осуществлены в порядке и сроки, которые предусмотрены контрактом. В случае, если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления банковской гарантии, требование заказчика об уплате денежных сумм по этой гарантии может быть предъявлено в размере не более размера обеспечения исполнения контракта, рассчитанного заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в соответствующем реестре контрактов. В случае, если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком, по заявлению поставщика (подрядчика, исполнителя) ему возвращаются заказчиком в установленный в соответствии с частью 27 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ контрактом срок денежные средства в сумме, на которую уменьшен размер обеспечения исполнения контракта, рассчитанный заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в соответствующем реестре контрактов.

Предусмотренное частями 7 и 7.1 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ уменьшение размера обеспечения исполнения контракта осуществляется при условии отсутствия неисполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ, а также приемки заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта в объеме выплаченного аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). Такое уменьшение не допускается в случаях, определенных Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, защиты здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации.

В случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является казенное учреждение, положения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ об обеспечении исполнения контракта, включая положения о предоставлении такого обеспечения с учетом положений статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, не применяются.

В случае, предусмотренном частью 9 статьи 54 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, если судебные акты или обстоятельства непреодолимой силы, препятствующие подписанию контракта, действуют более чем тридцать дней, конкурс признается несостоявшимся и денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта, возвращаются победителю конкурса в течение пяти рабочих дней с даты признания конкурса несостоявшимся.

Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, возвращаются Заказчиком Поставщику (подрядчику, исполнителю) в течение тридцати дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую 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

Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного частью 30 статьи 34, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 статьи 34 от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В случае, если обеспечение исполнения Контракта осуществляется в форме банковской гарантии в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии».

Пунктом 27 раздела 1 «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» конкурсной документации установлено, что антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 Федерального закона N 44-ФЗ, в случае заключения энергосервисного контракта в соответствии со статьей 108 Федерального закона №44-ФЗ не применяются. (Письмо Министерства экономического развития РФ от 9 декабря 2015 г. N Д28и-3611 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ»).

Таким образом, заказчиком в конкурсной документации условия обеспечения исполнения контракта относительно применения/неприменения при проведении данной закупки антидемпинговых мер в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, установлено неоднозначным, противоречивым образом, что является **нарушением пункта 9 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Указанные выше нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе, допущенные при формировании конкурсной документации, содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ПРОФЭСКО» (ИНН: 5036176590, ОГРН: 1195074007325) на действия заказчика – муниципального бюджетного учреждения городского округа город Рыбинск «Управление городского хозяйства» (ИНН: 7610077367, ОГРН: 1077610006671), при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации сетей уличного освещения на территории города Рыбинск Ярославской области (извещение № 0371300147320000096), обоснованной в части нарушения пункта 8 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

2. Признать заказчика, муниципальное бюджетное учреждение городского округа город Рыбинск «Управление городского хозяйства» (ИНН: 7610077367, ОГРН: 1077610006671), нарушившим пункты 8 и 9 части 1 статьи 54.3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику, муниципальному бюджетному учреждению городского округа город Рыбинск «Управление городского хозяйства» (ИНН: 7610077367, ОГРН: 1077610006671), обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для принятия мер в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>