

РЕШЕНИЕ №234/2020-КС

по делу № 023/06/108-855/2020 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

21 февраля 2020 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «УралСветМаш» (далее – Заявитель) на действия администрации Туапсинского г/п Туапсинского района при проведении открытого конкурса в электронной форме: «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения Туапсинского городского поселения Туапсинского района» (извещение № 0118300000419000198) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации открытого конкурса в электронной форме. 1) Проект контракта содержит нарушения ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. 2) Заказчик не указал на необходимость включения в заявку на участие в электронном конкурсе предложения участника о цене контракта. 3) Неправомерно выбран способ определения поставщика. 4) В документации открытого конкурса в электронной форме отсутствуют конкретные требования к СИП и кронштейнам.

Представителями Уполномоченного органа/Заказчика представлено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме, документация открытого конкурса в электронной форме, письменные

пояснения по существу жалобы. Представители Уполномоченного органа/Заказчика не согласны с доводами жалобы и считают, что конкурсная документация соответствует требованиям закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом/Заказчиком – администрацией Туапсинского г/п Туапсинского района проводился открытый конкурс в электронной форме: «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения Туапсинского городского поселения Туапсинского района» (извещение № 0118300000419000198).

Начальная (максимальная) цена контракта – **137 337 267,34** рублей.

Ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе предусмотрено, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с ч. 1 ст. 54.1 Закона о контрактной системе 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.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона 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 настоящего Федерального закона.

В пп. 5) п. 2) ч. 2 Раздела 5 конкурсной документации указано, что срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта (должен превышать **срок действия контракта** не

менее чем на один месяц)

Таким образом, положения конкурсной документации противоречат требованиям ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Допущенные нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В ч. 3 ст. 54.3 Закона о контрактной системе указано, что к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Ч. 3.1. проекта контракта предусмотрено, что настоящий Контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения обязательств Сторонами.

На основании п. 3.35 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с ч. 1 ст. 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).

Согласно ч. 2 ст. 108 Закона о контрактной системе 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 ч. 3 ст. 108 Закона о контрактной системе начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота) определяется с учетом фактических расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов за прошлый год и не может превышать указанные расходы с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 19 настоящей статьи. В конкурсной документации, документации об аукционе, извещении о проведении запроса котировок указывается начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота), в том числе расходы на поставки энергетических ресурсов, в отношении каждого вида товаров, работ, услуг с указанием количества таких товаров, работ, услуг и стоимости единицы каждого товара, каждой работы, каждой услуги, а также одно из следующих условий:

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

В ч. 6 ст. 108 Закона о контрактной системе указано, что при заключении энергосервисного контракта путем проведения конкурса или запроса

котировок заказчик, уполномоченный орган, уполномоченное учреждение указывают также в конкурсной документации или извещении о проведении запроса котировок на необходимость включения в заявку на участие в конкурсе или заявку на участие в запросе котировок одного из следующих предложений:

1) предложение о цене контракта или в случае, предусмотренном пунктом 1 части 3 настоящей статьи, о проценте экономии;

2) предложение о сумме, определяемой как разница между соответствующими расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой контракта) и предложенной участником закупки экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, в случае, предусмотренном пунктом 2 части 3 настоящей статьи;

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

Согласно п. 4) 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 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 Разделе 11 конкурсной документации Заказчиком установлены требования к содержанию второй части заявки на участие в конкурсе:

- наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого конкурса, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого конкурса или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого конкурса (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого конкурса (Форма 1);

- документы, подтверждающие квалификацию участника открытого конкурса в электронной форме. При этом отсутствие этих документов не является основанием для признания заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме не соответствующей требованиям документации (Форма 4);

- декларирование в заявке на участие в открытом конкурсе в электронной форме о соответствии данным требованиям в соответствии с пунктами 3-5, 7-9, 11 части 1 статьи 31.

Заявитель считает, что конкурсная документация не содержит требования о необходимости включения в заявку на участие в электронном конкурсе предложения участника о цене контракта.

Согласно проекту контракта конкурсной документации цена контракта определяется в виде процента экономии электрической энергии в денежном выражении соответствующих расходов Заказчика на оплату электрической энергии, потребляемой Объектом энергосервиса в период достижения экономии электрической энергии, определенный в п.3.4 настоящего контракта, из учета стоимости единицы электрической энергии, указанной в п.2.7 настоящего контракта.

Платежи по настоящему контракту осуществляются Заказчиком в Расчетном периоде на основании подписанного Сторонами Акта о достигнутой экономии электрической энергии за Отчетный период, с учетом распределения размера экономии в денежном выражении между Исполнителем и Заказчиком, в соответствии с пунктами 2.8 и 2.9 настоящего контракта.

Контракт заключается по цене, которая определяется в виде процента экономии соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов в денежном выражении, предложенного Победителем конкурса или участником конкурса, с которым заключается энергосервисный контракт.

Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе контракт составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В соответствии с Разделом 3 Конкурсной документации Заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта, которые подаются одновременно в форме трех электронных документов. Форма предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта содержится в разделе № 11 конкурсной документации.

В Разделе 11 конкурсной документации Заказчиком предусмотрена Форма 3 «Предложение участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта»:

Таким образом, довод заявителя об отсутствии в конкурсной документации порядка направления предложения о цене контракта необоснован.

Заявитель в своей жалобе также указывает, что Заказчику необходимо было проводить закупку в форме электронного аукциона.

Вместе с тем, исходя из смысла ст. 108 Закона о контрактной системе проведение закупочных процедур для заключения энергосервисных контрактов проводится путем проведения конкурса или запроса котировок.

Таким образом, Заказчиком правомерно выбран способ определения поставщика.

В соответствии с п. 1) 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 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.

В соответствии с п. 1), п. 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара,

требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В пп. 3) п. 4) Приложения 1 к проекту контракта указано, что в ходе реализации Энергосберегающих мероприятий Исполнитель обязан выполнить следующее:

- заменить и установить новые кронштейны для крепления светильников на опорах, стенах, по мере необходимости, но в количестве **не более 200 шт.**;
- монтаж новых линий СИП в рамках изменения схем подключений оборудования Объекта, для исключения без учетного потребления, замены

участков линий в ненадлежащем состоянии, при необходимости, но в **количестве не более 2 км.**

Заявитель в своей жалобе указывает, что конкурсная документация не содержит требования к СИП и кронштейнам.

В соответствии с п. 16 Приложения № 1 к Постановлению Правительства № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» обязанностью заказчика является предоставление актуальных сведений об объекте.

Актуальные сведения об объекте (в том числе технические характеристики оборудования, потребляющего энергетический ресурс) приведены в Приложении № 2 к проекту контракта, Заказчиком исполнены требования законодательства в части предоставления основных актуальных сведений об объекте.

Постановление Правительства № 636 (как и ст. 108 Закона о контрактной системе) не ограничивает состав мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, которые обязан выполнить исполнитель энергосервисного договора. Для формирования перечня мероприятий может, в том числе использоваться дополнительная информация, собранная участниками закупки на объекте (объектах) самостоятельно.

Так, в п. 4 Приложения №1 к энергосервисному контракту заказчиком установлены, в числе прочего, следующие требования к оказываемым услугам:

1) добиться среднего уровня освещенности сопоставимого с нормами средней яркости усовершенствованных покрытий и средней горизонтальной освещенности покрытий согласно Классификации улично-дорожной сети городских поселений, определённым в Своде правил СП 52.13330.2016 "СНиП 23-05-95*. Естественное и искусственное освещение" (утв. приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 7 ноября 2016 г. N 777/пр) при условии соответствия существующих объектов, входящих в систему наружного освещения (опоры освещения, световые приборы, приборы учета и т.д.), их характеристик и расположения требованиям действующего законодательства Российской Федерации, применяемым к таким объектам;

2) добиться снижения потребления электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения Туапсинского городского поселения Туапсинского района, не менее, чем на 50% относительно текущего уровня потребления.

3) выполнить Перечень мероприятий в соответствии с условиями настоящего

технического задания, согласовать исполнительную документацию с заказчиком, а также в соответствии с техническими условиями и инструкциями заводов-изготовителей применяемых материалов, изделий, оборудования, в том числе:

- заменить существующие световые приборы, входящие в систему наружного освещения на светодиодные (энергоэффективные) различной мощности на автомобильных дорогах, внутриквартальных и парковых территориях, в количестве 3 610 шт.;

- установить Автоматизированную систему управления наружным освещением (АСУНОиТУЭ), в том числе:

- подключение сервера АСУНОиТУЭ выполнить с помощью модуля Ethernet/LoRaWAN по действующим тарифам оператора связи (Договор на услуги связи заключается Заказчиком с Оператором связи отдельно от энергосервисного контракта. Оплата услуг связи оператора связи осуществляется за счет средств Заказчика);

- обеспечить учет потребления электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения приборами учета электроэнергии, подключенными к АСУНОиТУЭ, дистанционно (при необходимости с заменой существующих приборов учета электрической энергии);

- установить шкафы управления АСУНОиТУЭ с приборами учета электрической энергии и вспомогательным оборудованием с внешней стороны либо внутри питающих центров (ТП; РП; КТП и т.д.) (при технической возможности), без создания новых точек учета электроэнергии;

- сформировать и предоставить Заказчику подменный фонд оборудования (светильников) в размере 2% от всей номенклатуры светильников для своевременного выполнения гарантийных обязательств по всей номенклатуре;

- заменить и установить новые кронштейны для крепления светильников на опорах, стенах, по мере необходимости, но в количестве не более 200 шт.;

- монтаж новых линий СИП в рамках изменения схем подключений оборудования Объекта, для исключения без учетного потребления, замены участков линий в ненадлежащем состоянии, при необходимости, но в количестве не более 2 км.

4) обеспечить выполнение Перечня мероприятий в соответствии с условиями и требованиями настоящего контракта, а также с действующими строительными нормами и правилами (СНиП), государственными стандартами Российской Федерации в области строительства и капитального ремонта (ГОСТ), правилами устройства электроустановок (ПУЭ), требованиями органов пожарной безопасности и иными,

действующими нормами и техническими условиями.

Кроме того, Приложение № 1 к Техническому заданию содержит требования к техническим характеристикам используемого при оказании услуг оборудования и материалов, с указанием максимальных и (или) минимальных значений показателей, как того требует ч.2 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 23 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УралСветМаш» обоснованной в части нарушения ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Уполномоченного органа/Заказчика – администрации Туапсинского г/п туапсинского района нарушение ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанное нарушение на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияло, предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.
4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0118300000419000198).
5. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.