РЕШЕНИЕ

по делу № 474/2019-КС о нарушении

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

09 апреля 2019 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 «Световые Технологии ЭСКО» (далее – Заявитель) на действия управления ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа (далее – Заказчик) при проведении управлением закупок администрации МО г.-к. Анапа открытого конкурса в электронной форме: «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения в городе Анапа.» (извещение № 0318300537419000073) 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. Обеспечение исполнения контракта в конкурсной документации установлено с нарушением ч. 16 ст. 108 Закона о контрактной системе. В документации отсутствует энергетический паспорт <...> Заказчик

не указал конкретное количество товара, используемого при оказании услуг. В проекте контракта конкурсной документации отсутствует перечень энергосберегающих мероприятий. Заказчиком допущены нарушения положений ст. 108 Закона о контрактной системе и Постановления 636 в части требований к заявке участника открытого конкурса и определения механизма распределения дополнительной экономии. В проекте контракта конкурсной документации отсутствуют обязательства Заказчика о предоставлении исполнителю информации о потреблении энергетического ресурса.

Представителем Заказчика представлено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме, документация открытого конкурса в электронной форме, письменные пояснения по существу жалобы. Представитель Заказчика не согласен с доводами жалобы и считает, документация открытого конкурса в электронной форме соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Уполномоченным органом – управлением закупок администрации МО г.-к. Анапа проводился открытый конкурс в электронной форме: «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения в городе Анапа.» (извещение № 0318300537419000073).

Заказчик - управление ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа.

Начальная (максимальная) цена контракта – **179 895 742 ,27** рублей.

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

В силу ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

На основании п. 9) 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 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.

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. 16 ст. 108 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком в документации о закупке от пяти до тридцати процентов одной из следующих величин:

1) максимальный процент фиксированного размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 1 части 3 настоящей статьи;

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

3) максимальный процент минимального размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, который может быть уплачен исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 3 части 3 настоящей статьи.

В разделе 1 «Информационная карта» конкурсной документации указано, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 9 189 962,65 (девять миллионов сто восемьдесят девять тысяч девятьсот шестьдесят два рубля шестьдесят пять копеек).

При этом, в конкурсной документации отсутствует указание на то, какая из трех величин, предусмотренных в ч. 16 ст. 108 Закона о контрактной системе, принята для определения размера обеспечения исполнения контракта и

какой размер обеспечения исполнения контракта в процентах от начальной (максимальной) цены контракта установлен Заказчиком.

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение ч. 16 ст. 108 Закона о контрактной системе.

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

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 описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. 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 разделе 2 «Описание объекта закупки» конкурсной документации приведена таблица, определяющая состав энергосберегающих мероприятий, в ссылке к которой указано, что перечень мероприятий формируется на основании энергетического паспорта, составленного по результатам обязательного энергетического обследования и включаемого Заказчиком в конкурсную документацию.

При этом, в составе конкурсной документации вышеуказанный энергетический паспорт отсутствует.

Согласно п. 1) ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В разделе 2 «Описание объекта закупки» конкурсной документации предусмотрена замена аварийных участков воздушной линии наружного освещения на провод СИП (не менее 20 км).

Указание на неконкретное количество провода СИП «не менее 20 км» не позволяет достоверно установить необходимое для исполнения контракта количество провода СИП, что исключает достоверное определение расходов потенциального участника закупки на осуществление энергосберегающих мероприятий.

Кроме того, в Конкурсной документации отсутствуют сведения об аварийных участках воздушной линии наружного освещения, на которых должна быть осуществлена замена провода, невозможно установить протяженность таких участков.

К конкурсной документации должен быть приложен проект контракта,

который является неотъемлемой частью конкурсной документации (ч. 3 ст. 54.3 Закона о контрактной системе).

В соответствии с ч. 19 ст. 108 Закона о контрактной системе 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 энергосервисного контракта (цены лота) (в том числе период, за который учитываются расходы заказчика на поставки энергетических ресурсов).

Согласно п.1 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» обязательным для включения в энергосервисный контракт является перечень мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, которые обязан выполнить исполнитель энергосервисного договора (контракта) с подробным техническим описанием каждого мероприятия и сроками их выполнения, сформированного заказчиком, осуществляющим закупки в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», включенного в конкурсную документацию, документацию об аукционе, документацию об открытом аукционе в электронной форме или в извещение о проведении запроса котировок.

П. 2.1.3 проекта контракта конкурсной документации предусмотрено, что перечень энергосберегающих мероприятий и сроки их исполнения представлены в Приложении № 3 к настоящему Контракту.

В Приложении 3 к проекту контракта указано, что перечень составлен «Исполнителем» на основании сведений, представленных «Заказчиком». О сведениях, предоставленных «Заказчиком», см. Приложение 1 к Контракту «Общие сведения об Объекте энергосеровиса».

При этом, перечень энергосберегающих мероприятий определяется Заказчиком.

Таким образом, в нарушение законодательства о контрактной системе, в конкурсной документации отсутствует перечень энергосберегающих мероприятий.

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.

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.

Разделом 1 «Информационная карта» конкурсной документации установлено, что *начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта определена с учетом фактических расходов, понесенных заказчиком по контрактам на поставки соответствующих видов энергетических ресурсов за прошлый год, и не может превышать указанные расходы с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации (в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 18 августа 2010 г. № 636).*

Начальная (максимальная) цена контракта определена как произведение фактического объема потребления энергетического ресурса за прошлый год, стоимости единицы энергетического ресурса на дату объявления открытого конкурса и минимального целого количества лет, составляющих срок исполнения контракта.

Расшифровка расходов 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 (в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 108 Федерального закона № 44-ФЗ):

*Минимальный процент экономии который должен обеспечить Исполнитель по муниципальному энергосервисному контракту не менее 60 % от начальной максимальной цены контракта (что составляет: в денежном выражении – 107937445 руб. 36 коп., в натуральном – 11606376,6 кВт*ч). Максимальный процент экономии соответствующих расходов Заказчика, который может быть уплачен Победителю конкурса по муниципальному энергосервисному контракту: 90 %.*

При этом, в конкурсной документации указано, что заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме должна содержать документ «Предложение участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта».

Кроме того, поскольку конкретный показатель процента дополнительной экономии, обеспеченной сверх установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии), которого должен достигнуть исполнитель, не является критерием для определения победителя открытого конкурса, проект контракта должен содержать твердое значение процента дополнительной экономии, остающегося в распоряжении Заказчика и процента дополнительной экономии, подлежащего оплате Исполнителю.

Вместе с тем, проект контракта такого показателя не содержит.

Согласно п.10 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 «О

требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» определение механизма распределения между сторонами контракта дополнительной экономии энергетического ресурса, обеспеченной сверх установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии), которого должен достигнуть исполнитель.

В п. 3.12 проекта контракта конкурсной документации в редакции от 01.03.2019г. указано, что дополнительная экономия энергетического ресурса, составляющая произведение стоимости цены (тарифа) энергетического ресурса на момент расчетного периода и положительной разницы между размером достигнутой в результате исполнения Контракта экономии в натуральном выражении и размером экономии в натуральном выражении, который должен обеспечиваться Исполнителем при условии учета факторов, влияющих на объем потребления энергетического ресурса, распределяется между Заказчиком и Исполнителем в соответствии с пропорцией:

- __ % от обеспеченного Исполнителем дополнительного размера экономии остается в распоряжении Заказчика;

- __ % от обеспеченного Исполнителем дополнительного размера экономии включается в размер платежа, подлежащего оплате Исполнителю в соответствии с порядком и сроками оплаты долей размера экономии, предусмотренными Разделом 8 настоящего Контракта.

Таким образом, в нарушение требований законодательства о контрактной системе в старой редакции проекта контракта от 01.03.2019г., который обжалует Заявитель, отсутствовал механизм распределения дополнительной экономии.

Согласно п.5 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)» заказчик обязан представлять исполнителю информацию о потреблении энергетического ресурса в срок, установленный контрактом, но не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии).

При этом, в проекте контракта конкурсной документации данная обязанность Заказчика отсутствует, что является нарушением постановления Правительства № 636 и ч. 3 ст. 54.3 Закона о контрактной системе.

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

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 «Световые Технологии ЭСКО» обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика – управления ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 54.3, ч. 3 ст. 54.3, ч.ч. 6, 16 ст. 108 Закона о контрактной системе.

3. Уполномоченному органу - управлению закупок администрации МО г.-к. Анапа (аукционной комиссии), Заказчику – управлению ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 157

по делу № 474/2019-КС о нарушении

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

09 апреля 2019 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) на основании своего решения от 09.04.2019 года по делу № 474/2019-КС, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Световые Технологии ЭСКО» на действия управления ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа при проведении управлением закупок администрации МО г.-к. Анапа открытого конкурса в электронной форме: «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения в городе Анапа.» (извещение № 0318300537419000073) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч. 15, ч. 22, ч. 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 (далее – Закон о контрактной системе) предписывает:

1. Уполномоченному органу - управлению закупок администрации МО г.-к. Анапа (аукционной комиссии), Заказчику – управлению ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 54.3, ч. 3 ст. 54.3, ч.ч. 6, 16 ст. 108 Закона о контрактной системе путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения открытого конкурса в электронной форме и аннулирования определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (извещение № 0318300537419000073).

2 . Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения Заказчиком настоящего предписания. Уведомить участников закупки, подавших заявки, об аннулировании открытого конкурса в электронной форме. Осуществить возврат участникам закупки, подавшим заявки, денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме.

3. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7-ми рабочих дней со дня размещения в ЕИС.

4. В срок до 30.04.2019 г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч. 25 ст. 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.