

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

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

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

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

e-mail: to56@fas.gov.ru

30.06.2020 № 6416

№ от

Заявитель:

ИП

606448, Нижегородская область, г.
Бор, 2 микрорайон, д.16, кв.7

Заказчик:

Председателю Комитета

по строительству, транспорту,

дорожному и коммунальному
хозяйству

администрации муниципального

образования город Новотроицк

462359, Россия, Оренбургская
область,

г. Новотроицк, ул. Советская, д. 80

Уполномоченный орган:

Муниципальное казенное
учреждение «Консультационно-
методический центр муниципального
образования город Новотроицк»

462359, Оренбургская область,

г. Новотроицк, ул. Советская, д. 80,
кабинет 14Б

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/54.1-940/2020

30 июня 2020 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 30 июня 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 30 июня 2020 года

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

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

рассмотрение жалобы осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

представителей Комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк –,

представитель ИП на рассмотрение жалобы не явился, о времени, месте и дате рассмотрения извещен надлежащим образом, заявлял ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя;

представители Муниципального казенного учреждения «Консультационно-методический центр муниципального образования город Новотроицк» на рассмотрение жалобы не явились, о времени, месте и дате рассмотрения извещены надлежащим образом, ходатайств не заявляли,

рассмотрев жалобу ИП на действия Комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк» (номер извещения 0853300014220000060),

УСТАНОВИЛА:

23.06.2020 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ИП (далее - Заявитель) на действия Комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение

энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк» (номер извещения 0853300014220000060) (далее – Закупка).

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

Из содержания жалобы следует, что:

1) Приложением № 2 к Постановлению 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)» (далее - Постановление Правительства РФ от 18.08.2010 № 636) предусмотрен исчерпывающий и закрытый перечень методов определения НМЦК. Таким образом, указание в «Обосновании НМЦК» метода определения НМЦК, ссылаясь на его непредусмотренность Постановлением Правительства РФ от 18.08.2010 № 636, является ошибочным и противоречащим действующему законодательству;

2) в пункте 2.2. проекта контракта указано два способа определения объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий, что фактически нарушает положения п. 6 Постановление Правительства РФ от 18.08.2010 № 636, что указанный объем должен быть определен лишь одним способом;

3) согласно абз. 3 п. 2.2. проектом контракта предусмотрена «Ведомость измерения (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение № 6 к настоящему Контракту)». В указанном приложении имеется таблица без наполнения, что влечет отсутствие понимания, каким образом будут проводиться расчёты и отсутствует возможность их проведения самостоятельно, а также проверки правильности указанных в проекте контракта данных;

4) согласно абз. 1 п. 2.2 проекта контракта базовый уровень потребления электрической энергии устанавливается на основании показаний приборов учета электрической энергии за базовый период в целом и по каждому месяцу базового периода в отдельности. Показатели базового уровня потребления электрической энергии приведены в Приложении № 2 к настоящему контракту. Учитывая, что расчётно-измерительный способ определения базового потребления электрической энергии применяется только при отсутствии приборов учета (п. 6 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636), непонятным представляется тот факт, что в настоящей закупке базовое потребление уже определяется приборами учета. Вместе с тем, в обоих случаях цифры, обосновывающие указанный объем потребления, идентичны, что на практике невозможно;

5) Заказчиком нарушаются положения п. 1.6. Приказа Минэнерго от 04.02.2016 № 67 «Об утверждении методики определения расчетно-измерительным способом

объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности» ввиду того факта, что в п. 4.4, проекта Контракта указывается на два способа определения объема потребления в отчетном периоде, а п. 4.5. проекта Контракта установлена формула определения такого объема только расчетно-измерительным способом;

б) в проекте контракта отсутствуют положения об ответственности Заказчика, что не соответствует требованиям ч.4 ст. 34 Закона о контрактной системе;

7) в документации отсутствует ссылка на невозможность изменения процента экономии, что прямо нарушает ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе.

Согласно пояснениям представителей Заказчика:

1) в конкурсную документацию «Обоснование НМЦК» внесены изменения (в документации устранена опечатка): «Используемый метод определения НМЦК с обоснованием: метод, предусмотренный Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.08.2010 г. № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного контракта (цены лота)»;

2) в п. 2.2 действующего проекта контракта определен один способ определения объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий;

3) в п. 2.2 действующего проекта контракта существуют уточнения в отношении «Ведомости измерения (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение № 6 к настоящему Контракту)»;

4) в проекте контракта был использован текст из рекомендованной формы договора Письма Минэкономразвития России от 20.03.2017 № 7122-НП/Д07и «О рекомендуемых формах энергосервисных договоров (контрактов), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем внутреннего освещения, внешнего (уличного) освещения и систем отопления посредством установки индивидуальных тепловых пунктов в жилом секторе и организациях коммунального комплекса», в котором присутствуют два метода по тексту одновременно;

5) п 4.4 действующего проекта контракта соответствует п.1.6. Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016 г.;

б) меры ответственности исполнителя и Заказчика в виде неустоек и штрафов, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042, не применяются к энергосервисным контрактам, так как действует специальная норма, регулирующая ответственность сторон по энергосервисному контракту - Постановление Правительства РФ от 18.08.2010 № 636;

7) процент размера экономии, уплачиваемый Исполнителю, является фиксированным и не подлежит изменению в течение всего периода действия

контракта.

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

31.05.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация на проведение открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк» (номер извещения 0853300014220000060).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 135 066 599,56 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1) В соответствии с частью 3 статьи 99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 настоящей статьи, с учетом части 4 настоящей статьи осуществляется:

1) федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения:

а) плановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок;

б) внеплановых проверок в отношении субъектов контроля;

2) органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения:

а) плановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

б) внеплановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных

органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на территории субъекта Российской Федерации, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на территории субъекта Российской Федерации;

3) органом местного самоуправления муниципального района или городского округа, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения плановых и внеплановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения муниципальных нужд, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения муниципальных нужд.

В соответствии с п. 3 ч. 8 ст. 99 Закона о контрактной системе, контроль в части определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги осуществляют органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

Таким образом, исходя из положений ч. 3 и п. 3 ч. 8 ст. 99 Закона о контрактной системе, жалоба Заявителя в части правомерности обоснования начальной (максимальной) цены контракта в Оренбургском УФАС России не подлежит рассмотрению.

2) 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).

В соответствии с ч. 4 ст. 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта проект такого контракта, направляемый заказчиком поставщику, должен быть основан на объеме потребления энергетических ресурсов, согласованном в установленном законодательством Российской Федерации порядке

В соответствии с п. 6 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636

определение объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий, осуществляемое одним из следующих способов:

при наличии данных об объеме потребления энергетического ресурса, определенных при помощи прибора учета используемого энергетического ресурса, - на основании планируемого объема потребления энергетического ресурса, сформированного заказчиком по фактическим данным об объеме потребления энергетического ресурса, определенным при помощи прибора учета используемого энергетического ресурса в предшествующий период до реализации исполнителем перечня мероприятий;

при отсутствии данных об объеме потребления энергетического ресурса, определенных при помощи прибора учета используемого энергетического ресурса:

при установке исполнителем прибора учета используемого энергетического ресурса и фиксации сторонами данных об объеме (доле объема) потребления энергетического ресурса заказчиком, полученных при помощи этого прибора за период, который составляет не менее одного календарного месяца до начала реализации перечня мероприятий, данные об объеме (доле объема) потребления энергетического ресурса заказчиком, полученные при помощи указанного прибора учета, принимаются как объем потребления с учетом пункта 8 настоящих требований;

расчетно-измерительным способом в соответствии с утвержденной Министерством энергетики Российской Федерации методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении.

Вместе с тем, в п. 2.2 проекта контракта в редакции от 18.06.2020 № ИИ1 установлено следующее:

«2.2. Базисным принимается 2019 год.

Базовый уровень потребления электрической энергии устанавливается на основании показаний приборов учета электрической энергии за базовый период в целом и по каждому месяцу базового периода в отдельности. Показатели базового уровня потребления электрической энергии приведены в Приложении №2 к настоящему Контракту.

В случае отсутствия отдельных приборов учета электрической энергии на наружное освещение объем потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России от 4 февраля 2016 г. № 67.

Ведомость измерений (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение №6 к настоящему Контракту)».

Таким образом, Заказчиком в пункте 2.2. проекта контракта указано два способа определения объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий, что фактически нарушает положения п. 6 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 и положения ч. 4 ст. 108 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в п. 2.2 проекта контракта в редакции от 27.06.2020 № ИИ2 внесены изменения:

«2.2. Базисным принимается 2019 год.

Энергетический базис потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом согласно раздела 3 Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016г.

Показатели потребления электрической энергии в базисном году приведены в Приложении №2 к настоящему Контракту.

Ведомость измерений (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение №6 к настоящему Контракту) заполняется в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016г.

Ведомость измерений мощности потребления наружного оборудования заполняется Исполнителем в соответствии с п.4.7. - 4.9. контракта и передается Заказчику в качестве одного из приложений к уведомлению о завершении реализации Перечня энергосберегающих мероприятий (п.5.10. настоящего Контракта).

Заказчик обязуется не позднее 30 (тридцати) календарных дней с момента подписания настоящего Контракта официальным письмом уведомить Исполнителя, указав в нем участки, на которых необходимо провести измерение мощности нового осветительного оборудования, в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления электрической энергии на цели наружного освещения, утвержденной Приказом Минэнерго РФ от 04.02.2016 № 67».

Таким образом, в действующей редакции проекта контракта в пункте 2.2. указан один способ определения объема потребления энергетического ресурса до реализации исполнителем перечня мероприятий, что соответствует положению п. 6 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636

На основе вышеизложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России, считает возможным предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, поскольку в проекте контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации, в действующей редакции конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме от 27.06.2020 № ИИ2 нарушения п. 6 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 №

636 и ч. 4 ст. 108 Закона о контрактной системе устранены.

3) В п. 2.2 проекта контракта в редакции от 18.06.2020 № ИИ1 установлено следующее:

«2.2. Базисным принимается 2019 год.

Базовый уровень потребления электрической энергии устанавливается на основании показаний приборов учета электрической энергии за базовый период в целом и по каждому месяцу базового периода в отдельности. Показатели базового уровня потребления электрической энергии приведены в Приложении №2 к настоящему Контракту.

В случае отсутствия отдельных приборов учета электрической энергии на наружное освещение объем потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России от 4 февраля 2016 г. № 67.

Ведомость измерений (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение №6 к настоящему Контракту)».

Вместе с тем, в п. 2.2 проекта контракта в редакции от 27.06.2020 № ИИ2 внесены изменения:

«2.2. Базисным принимается 2019 год.

Энергетический базис потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом согласно раздела 3 Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016г.

Показатели потребления электрической энергии в базисном году приведены в Приложении №2 к настоящему Контракту.

Ведомость измерений (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение №6 к настоящему Контракту) заполняется в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016 г.

Ведомость измерений мощности потребления наружного оборудования заполняется Исполнителем в соответствии с п.4.7. - 4.9. контракта и передается Заказчику в качестве одного из приложений к уведомлению о завершении реализации Перечня энергосберегающих мероприятий (п.5.10. настоящего Контракта).

Заказчик обязуется не позднее 30 (тридцати) календарных дней с момента подписания настоящего Контракта официальным письмом уведомить Исполнителя, указав в нем участки, на которых необходимо провести измерение мощности нового осветительного оборудования, в соответствии с Методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления электрической энергии на цели наружного освещения, утвержденной Приказом Минэнерго РФ от 04.02.2016 № 67».

Таким образом, в п. 2.2 действующего проекта контракта, согласно пояснениям Заказчика, внесены уточнения в отношении «Ведомости измерении (наблюдений) мощности потребления наружного оборудования (Приложение № 6 к настоящему Контракту)».

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исключение из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах

Вместе с тем, доводы и сведения, изложенные в жалобе, сводятся **к несогласию с содержанием** размещенной Заказчиком в единой информационной системе **конкурсной документации**, что не свидетельствует о нарушении заказчиком порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, доводов и доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации требования предоставили одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а также каким-либо образом повлекли за собой ограничение количества участников, Заявителем, вопреки требованиям ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, представлено не было.

Из статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия Оренбургского УФАС России считает довод Заявителя необоснованным в связи с отсутствием документального подтверждения приведенного довода и его обоснованности.

4) Согласно пояснениям представителей Заказчика, в проекте контракта был использован текст из рекомендованной формы договора Письма Минэкономразвития России от 20.03.2017 № 7122-НП/Д07и «О рекомендуемых формах энергосервисных договоров (контрактов), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем внутреннего освещения, внешнего (уличного) освещения и систем отопления посредством установки индивидуальных тепловых пунктов в жилом секторе и организациях коммунального комплекса», в котором присутствуют два метода по тексту одновременно.

В п. 2.2 проекта контракта действующей редакции установлено следующее: «... Энергетический базис потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом согласно раздела 3 Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России №67 от 04.02.2016 г...»

Методика определения расчетно-измерительным способом объема потребления электрической энергии на цели наружного освещения, утверждена Приказом Минэнерго РФ от 04.02.2016 № 67 (далее – Методика) разработана в целях установления порядка определения расчетно-измерительным способом объема потребления государственным (муниципальным) заказчиком энергетического ресурса в натуральном выражении до и после реализации исполнителем энергосервисного договора (контракта) мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности.

У Заказчика отсутствует отдельный прибор учета на указанные 4644 осветительных прибора, а также

1) У части светильников, которые необходимо заменить в рамках настоящего контракта, объем потребленной электроэнергии фиксируется не приборам учета, поскольку имеется факт отсутствия установленного прибора учета.

2) Существующая система учета собирает общие данные о потреблении, а это и рекламные конструкции, различная праздничная и декоративная иллюминация, осветительные приборы, не планируемые к модернизации, другие сторонние потребители.

В данной ситуации не применим способ расчета экономии по приборам учета, так как определить объем потребления энергии в отчетном периоде по фактическим показаниям приборов учета невозможно ввиду отсутствия технической возможности разделения учета потребления электрической энергии наружными светильниками и иными объектами данной электрической сети.

Таким образом совершенно **применяется п. 1.5. и 1.6.** Приказа Минэнерго России от 04.02.2016 № 67 «Определение объема потребления энергетических ресурсов в базовом и отчетном периодах на объекте заказчика, в отношении которого проводится мероприятие, осуществляется расчетно-измерительным способом с учетом особенностей, установленных главами II - V настоящей Методики, на основе значений параметров: для электрической энергии - мощности и времени работы энергопринимающей установки, в отношении которой проводится мероприятие» «Способы определения значений объема потребления энергетических ресурсов, параметров мощности и времени работы системы, периоды, время и точки проведения измерений (наблюдений) в отчетном периоде должны быть аналогичны используемым в базовом периоде»

Так как мероприятие проводится именно в отношении 4644 осветительных приборов, то заказчик предлагает все расчеты строить в соответствии с Методикой, которая позволяет исключить из расчета энергопринимающие установки, в отношении которых не проводятся мероприятия.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исключение из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах

Вместе с тем, доводы и сведения, изложенные в жалобе, сводятся к **несогласию с содержанием** размещенной Заказчиком в единой информационной системе **конкурсной документации**, что не свидетельствует о нарушении заказчиком порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, доводов и доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации требования предоставили одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а также каким-либо образом повлекли за собой ограничение количества участников, Заявителем, вопреки требованиям ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, представлено не было.

Из статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия Оренбургского УФАС России считает довод Заявителя необоснованным в связи с отсутствием документального подтверждения приведенного довода и его обоснованности.

5) Согласно пояснениям представителей Заказчика, пунктом 4.4. проекта контракта действующей редакции установлено что *«Фактическое потребление электрической энергии в натуральном выражении за отчетный период определяется расчетно-измерительным способом в соответствии с утвержденной Министерством энергетики Российской Федерации методикой определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении».*

В п. 2.2 проекта контракта действующей редакции установлено следующее:

«...Энергетический базис потребления электрической энергии определяется расчетно-измерительным способом согласно раздела 3 Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России № 67 от 04.02.2016г...»

Вышеизложенное соответствует п. 1.6. Методики определения расчетно-измерительным способом объема потребления энергетического ресурса в натуральном выражении для реализации мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, утвержденной приказом Минэнерго России № 67 от 04.02.2016 г.:

1.6. Способы определения значений объема потребления энергетических ресурсов, параметров мощности и времени работы системы, периоды, время и точки проведения измерений (наблюдений) в отчетном периоде должны быть аналогичны используемым в базовом периоде.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исключение из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах

Вместе с тем, доводы и сведения, изложенные в жалобе, сводятся к **несогласию с содержанием** размещенной Заказчиком в единой информационной системе **конкурсной документации**, что не свидетельствует о нарушении заказчиком порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, доводов и доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации требования предоставили одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а также каким-либо образом повлекли за собой ограничение количества участников, Заявителем, вопреки требованиям ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, представлено не было.

Из статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия Оренбургского УФАС России считает довод Заявителя необоснованным в связи с отсутствием документального подтверждения приведенного довода и его обоснованности.

б) Согласно ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения

обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Вместе с тем, в проекте контракта в редакции от 18.06.2020 № ИИ1 условие об ответственности заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, отсутствует, что является нарушением ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Однако в действующей редакции проекта контракта 27.06.2020 № ИИ 2 ответственность Заказчика наряду с ответственностью Исполнителя установлена: *«7.14. Заказчик несет ответственность за неисполнение обязательства по оплате настоящего Контракта в виде неустойки (штрафа, пени), которая начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства начиная со дня, следующего за днем истечения установленного настоящим Контрактом срока исполнения обязательства. Неустойка (штраф, пеня) определяется как произведение одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации и размера соответствующего платежа, который должен быть уплачен Заказчиком».*

На основе вышеизложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России считает возможным предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, поскольку в проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации, в действующей редакции конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме от 27.06.2020 № ИИ2 нарушения ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе устранены.

Довод Заявителя о том, что в проекте контракта не установлена ответственность Заказчика в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, Комиссия Оренбургского УФАС России считает необоснованным по следующим основаниям.

Меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение энергосервисных контрактов установлены специальными нормами:

- п. 17 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 предусматривается *«Указание в качестве меры ответственности за недостижение исполнителем предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего календарного периода неустойки (штрафа, пеней) в размере, равном произведению цены (тарифа) на соответствующий энергетический ресурс, определяемой в соответствии с пунктом 12 настоящих требований, и разницы между размером экономии энергетического ресурса в натуральном выражении, предусмотренном контрактом для соответствующего календарного периода, и фактически достигнутым размером экономии в*

натуральном выражении в этот же календарный период. При этом разница между размером неустойки (штрафом, пени) за недостижение исполнителем предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего календарного периода и размером платежа в адрес исполнителя за фактически достигнутую экономию, определяемым в соответствии с пунктом 12 настоящих требований, не должна превышать 10 процентов от произведения цены (тарифа) на соответствующий энергетический ресурс, определяемой в соответствии с пунктом 12 настоящих требований, и предусмотренного контрактом для соответствующего календарного периода размера экономии энергетического ресурса в натуральном выражении либо от предусмотренного контрактом размера экономии в стоимостном выражении, если в результате исполнения контракта этим исполнителем должна быть обеспечена экономия совокупных расходов на оплату энергетических ресурсов за счет полного либо частичного перехода с потребления одного энергетического ресурса на другой»;

- Абзацем 2 п. 17 Постановления Правительства РФ от 18.08.2010 № 636 предусматривается «Указание в качестве меры ответственности за неисполнение заказчиком обязательства по оплате энергосервисного контракта неустойки (штрафа, пеней), которая начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства начиная со дня, следующего после дня истечения установленного энергосервисным контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от размера платежа, который должен быть уплачен заказчиком»

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что нормы, регламентирующие меры ответственности по энергосервисным контрактам, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 18.08.2010 г. № 636, являются специальными по отношению к общим нормам Постановления Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017 г. Таким образом, Постановление Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017 г. в указанном случае при установлении меры ответственности применению не подлежит.

7) Согласно п. 1 ч. 13 ст. 108 Закона о контрактной системе энергосервисный контракт заключается по цене, которая определяется в виде фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается такой контракт, в случае, указанном в пункте 1 части 3 настоящей статьи.

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

Вместе с тем, в проекте контракта в редакции от 18.06.2020 № ИИ1 отсутствует ссылка на невозможность изменения процента экономии, что является нарушением п. 1 ч. 13 ст. 108, ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе.

Однако в действующей редакции проекта контракта 27.06.2020 № ИИ 2 данная норма установлена: «4.1. Цена по настоящему Контракту определяется в соответствии с п.1 ч.13 ст. 108 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в виде фиксированного процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, что составляет 65% от соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов.

Процент от фиксированного размера экономии, подлежащий уплате Исполнителю, по настоящему Контракту, составляет _____%. Процент размера экономии, уплачиваемый Исполнителю, является фиксированным и не подлежит изменению в течение всего периода действия Контракта».

На основе вышеизложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России считает возможным предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, поскольку в проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации, в действующей редакции конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме от 27.06.2020 № ИИ2 нарушения п. 1 ч. 13 ст. 108, ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе устранены.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП на действия Комитета по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на выполнение энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации сетей наружного освещения (уличного и квартального), расположенного на территории муниципального образования город Новотроицк» (номер извещения 0853300014220000060) частично обоснованной.

2. Признать Комитет по строительству, транспорту, дорожному и коммунальному хозяйству администрации муниципального образования город Новотроицк нарушившим ч. 4 ст. 34, ч. 4 ст. 108, п. 1 ч. 13 ст. 108, ч. 15 ст. 108 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

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

Председатель комиссии:

Члены комиссии: