РЕШЕНИЕ

Комиссии по контролю в сфере закупок по делу № 012/06/50-38/2019

28 февраля 2019 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

члены Комиссии:

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

– государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителя:

заказчика – Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» (далее – УГХ администрации ГО «Город Йошкар-Ола»):

(доверенность № б/н от 09.01.2019),

в присутствии слушателя со стороны заказчика,

в присутствии представителя заявителя – общества с ограниченной ответственностью «ЕЭС-Гарант» (филиал в Республике Марий Эл и Чувашской Республике) (далее – ООО «ЕЭС-Гарант»):

(доверенность № 22-15/631 от 04.02.2019),

в присутствии слушателя со стороны заявителя,

рассмотрев жалобу ООО «ЕЭС-Гарант» на положения документации конкурса для заключения энергосервисного контракта на выполнение работ, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (номер извещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу http://zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 0808300000218000056 от 11.12.2018, редакция №ИИ5 от 30.01.2019),

установила:

УГХ администрации ГО «Город Йошкар-Ола» проводится конкурс для заключения энергосервисного контракта на выполнение работ, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (0808300000218000056 от 11.12.2018, редакция №ИИ5 от 30.01.2019).

В Марийское УФАС России поступила жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» на положения документации названного конкурса.

Заявитель полагает, что документация указанного конкурса не соответствует требованиям 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).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу необоснованной, представил письменные пояснения (исх. № 01-16/289 от 26.02.2019, № 01-16/303 от 28.02.2019, № 01-16/289/1 от 28.02.2019).

Извещение о проведении конкурса для заключения энергосервисного контракта, конкурсная документация на выполнение работ, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии размещены на официальном сайте 11.12.2018 (код закупки 0808300000218000056).

Начальная максимальная цена контракта – 639 668 608,25 рублей.

30.01.2019 в извещение о проведении конкурса, а также в конкурсную документацию внесены изменения (№ ИИ5).

Дата и время окончания подачи заявок – 22.02.2019 10:00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам – 22.02.2019 10:00.

Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе – 27.02.2019.

При рассмотрении жалобы в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Марийским УФАС России проведена внеплановая проверка процедуры закупки. В результате внеплановой проверки, оценки представленных доказательств установлено следующее.

1. Согласно доводам, изложенным в жалобе ООО «ЕЭС-Гарант», заказчиком в конкурсной документации, а также проекте контракта неправомерно

установлены условия о применении антидемпинговых мер.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 указанной статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 названной статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Особенности заключения энергосервисных контрактов регламентируются статьей 108 Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с частью 3 статьи 108 Закона о контрактной системе начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота) определяется с учетом фактических расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов за прошлый год и не может превышать указанные расходы с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 19 настоящей статьи. В 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 конкурсной документации заказчиком определен минимальный размер экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, а также максимальный процент указанной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом (в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 3 части 6 статьи 108 Закона о контрактной системе 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 предложения 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 пункте 16.4 конкурсной документации заказчиком установлено, что если участником закупки, с которым заключается контракт, сделано 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, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем *в полтора раза* размер обеспечения исполнения контракта, указанный в пункте 16.3 контракта, что составляет **47 975 144,28 руб**.

В ходе рассмотрения жалобы заказчиком представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми антидемпинговые меры в соответствии с пунктом 16.4 проекта контракта применяются в том случае, если предложение участника закупки о сумме составит на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Необходимо отметить что статья 37 Закона о контрактной системе не содержит каких-либо исключений относительно применения/неприменения антидемпинговых мер при заключении энергосервисного контракта.

Статья 108 Закона о контрактной системе, регламентирующая особенности заключения энергосервисных контрактов, также не содержит каких-либо

оговорок, запретов относительно необходимости применения антидемпинговых мер.

Таким образом, заказчиком в конкурсной документации правомерно установлены условия о применении антидемпинговых мер.

Более того, на участие в проводимой процедуре закупки подано 2 заявки с предложениями о сумме 576 597 283,48 рублей и 577 268 045,90 рублей соответственно, что составляет менее 25 процентов начальной (максимальной) цены контракта, в связи с чем положения пункта 16.4 проекта контракта в рассматриваемом случае применяться не будут.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части не обоснована.

2. Согласно жалобе ООО «ЕЭС-Гарант» заказчиком в извещении о проведении открытого конкурса не указаны сведения относительного банковского сопровождения контракта, в то время как конкурсная документация содержит подобные сведения. По мнению заявителя, указанные обстоятельства не позволяют однозначно определить необходимо ли в рассматриваемом случае банковское сопровождение контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает в том числе информацию, предусмотренную статьей 42 указанного закона.

Согласно пункту 8 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться в том числе информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 указанного закона.

В силу части 2 статьи 35 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации, высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации, местная администрация определяют случаи осуществления банковского сопровождения контрактов, предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг соответственно для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд, в форме нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, муниципальных правовых актов.

Постановлением Администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» от 03.02.2015 № 203 установлены случаи осуществления банковского сопровождения контрактов, предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения муниципальных нужд городского округа «Город Йошкар-Ола».

Так, в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 указанного постановления банковское сопровождение контрактов, предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения муниципальных нужд городского округа «Город Йошкар-Ола» осуществляется в том числе в отношении банковского сопровождения контракта, заключающегося в проведении банком,

привлеченным поставщиком или заказчиком, мониторинга расчетов в рамках исполнения контракта, если начальная (максимальная) цена такого контракта (цена контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)) составляет не менее 200 млн. рублей.

На основании изложенного, заказчиком в конкурсной документации правомерно установлены требования о банковском сопровождении контракта.

Вместе с тем, в извещении о проведении открытого конкурса, в нарушение пункта 1 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе, отсутствуют сведения о банковском сопровождении контракта.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части обоснована.

Между тем, выявленное нарушение не влияет на результаты определения поставщика, в связи с чем Комиссия Марийского УФАС России считает возможным обязательное для исполнения предписание об отмене процедуры закупки не выдавать.

3. В соответствии с частью 1 статьи 35 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации устанавливает порядок осуществления банковского сопровождения контрактов, включающий в себя в том числе требования к банкам и порядку их отбора, условия договоров, заключаемых с банком, а также требования к содержанию формируемых банками отчетов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 20.09.2014 № 963 «Об осуществлении банковского сопровождения контрактов» утверждены Правила осуществления банковского сопровождения контрактов (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 6 Правил условия сопровождаемого контракта, предусматривающие привлечение поставщиком банка в целях банковского сопровождения такого контракта, заключающегося в проведении мониторинга расчетов в рамках исполнения контракта, **включают:**

а) следующие обязанности поставщика:

осуществлять расчеты, связанные с исполнением обязательств по сопровождаемому контракту на отдельном счете, открытом в банке, осуществляющем банковское сопровождение контракта, а также заключить с банком договор о банковском сопровождении в срок, установленный сопровождаемым контрактом;

определять в договорах, заключаемых с соисполнителями, условия осуществления расчетов в рамках исполнения обязательств по таким договорам на отдельном счете для проведения операций, включая операции в рамках исполнения контракта, открытом в банке, осуществляющем сопровождение контракта;

предоставлять заказчику и банку сведения о привлекаемых им в рамках исполнения обязательств по сопровождаемому контракту соисполнителях (полное наименование соисполнителя, местонахождение соисполнителя (почтовый адрес), телефоны руководителя и главного бухгалтера, идентификационный номер налогоплательщика и код причины постановки на учет);

б) ответственность поставщика за несоблюдение условий, установленных сопровождаемым контрактом;

в) обязанность заказчика оплачивать поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) по сопровождаемому контракту на отдельный счет;

г) право заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации на односторонний отказ от исполнения сопровождаемого контракта.

По мнению подателя жалобы, в поекте контракта отсутствуют условия сопровождаемого контракта в соответствии с подпунктами «б», «в», «г» Правил.

Ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее выполнение контракта установлена в разделе 11 проекта муниципального энергосервисного контракта. В частности, ответственность исполнителя регламентирована пунктами 11.2, 11.6-11.8, 11.10 проекта контракта.

Таким образом, требования подпункта «б» пункта 6 Правил соблюдены заказчиком.

Жалоба общества в указанной части необоснована.

В соответствии с пунктом 10.1.6 проекта контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Следовательно, положения проекта контракта содржат сведения о праве заказчика на односторонний отказ от исполнения сопровождаемого контракта, что соответствует подпункту «г» пункта 6 Правил.

Вместе с тем, в проекте контракта, в нарушение положений подпункта «в» пункта 6 Правил, части 1 статьи 35 Закона о контрактной системе, отсутствуют сведения об обязанности заказчика оплачивать поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) по сопровождаемому контракту на отдельный счет.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части обоснована.

4. В соответствии с доводами, изложенными в жалобе ООО «ЕЭС-Гарант», установленный заказчиком в проекте контракта срок для расчетов за достигнутую экономию превышает максимально допустимый срок оплаты.

Согаласно части 19 статьи 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).

Требования к условиям энергосервисного договора (контракта) (далее – Требования) утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.08.2010 № 636 «О требованиях к условиям энергосервисного договора (контракта) и об особенностях определения начальной (максимальной) цены энергосервисного договора (контракта) (цены лота)».

Пунктом 13 Требований установлено определение сроков оплаты заказчиком долей размера экономии по контракту, которые должны составлять 5 - 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты. Окончательные расчеты по контракту должны осуществляться сторонами по факту достижения предусмотренного контрактом размера экономии.

В соответствии с пунктом 8.8 проекта контракта сроки оплаты заказчиком долей размера экономии по контракту должны составлять 5 - 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты. При этом оплата в отчетном периоде за достигнутую экономию должна быть произведена заказчиком не позднее, чем в течение 10 (десяти) дней с даты подписания сторонами акта о достигнутой экономии электрической энергии на основании счета, выставленного исполнителем.

Таким образом, срок оплаты установлен в пункте 8.8 проекта контракта, указанный срок соответствует положениям Требований.

В соответствии с пунктом 7.2 проекта контракта по окончании отчетного периода, в течение 20 (двадцати) календарных дней, исполнитель предоставляет заказчику акт о достигнутой экономии электрической энергии и счет на оплату.

В пункте 7.3 проекта контракте указано она обязанность заказчика в течение 5 (пяти) дней с даты получения акта о достигнутой экономии электрической энергии подписать указанный акт или направить исполнителю мотивированные возражения.

Вместе с тем, установленные пунктами 7.2, 7.3 проекта контракта сроки не свидетельствуют о невозможности оплаты обязательств в установленный пунктом 8.8 проекта контракта срок.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части необоснована.

5. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект

контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Пунктом 14 информационной карты (часть II конкурсной документации) определен срок реализации энергосервисных мероприятий. В частности, установлен срок проведения работ, направленных на энергосбережение и повышение эффективности использования электрической энергии системы наружного освещения: начало мероприятий – с момента заключения контракта; окончание мероприятий – **не позднее 30 сентября 2019 года**.

В соответствии с пунктом 3.2 проекта контракта срок проведения энергосберегающих мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение эффективности использования электрической энергии системы наружного освещения: начало – с момента заключения контракта; окончание – **не позднее «30» августа 2019 года**.

Согласно пункту 3.3 проекта контракта промежуточные сроки выполнения энергосберегающих мероприятий установлены в Приложении № 1 к контракту.

В приложении № 1 к проекту контракта (техническое задание) определен перечень мероприятий на объекте энергосервиса, в том числе указано следующее:

1	Проведение инвентаризации (обследования) Объекта энергосервиса.	В течение 2 (двух) месяцев с момента заключения Контракта
2	Разработка проекта модернизации наружного освещения, согласование проекта с Заказчиком. (Далее Проект)	В течение 2 (двух) месяцев с момента заключения Контракта
3	Замена существующих осветительных приборов на новые энергоэффективные:	
3.1	Консольные светильники с лампами ДРЛ-250	В течении 4 (четыре) месяцев с момента заключения Контракта
3.2	Консольные светильники с лампами ДНаТ-400	В течение 5 (пяти) месяцев с момента заключения Контракта
3.3	Консольные светильники с лампами ДНаТ-250	В течение 6 (шести) месяцев с момента заключения Контракта
3.4	Оставшиеся светильники с другими видами ламп	В срок до 30 сентября 2019 года
4	Организация автоматизированной системы (далее - АСУНОиКУЭ) наружным освещением с функцией учета электроэнергии в случае необходимости	В срок до 30 сентября 2019 года

	(обосновывается проектом).	
5	Разработка и согласование с Заказчиком регламента управления режимами мощности системы освещения.	В срок до 30 сентября 2019 года
6	**Сдача-приёмка выполненных работ**	**В срок до 30 сентября 2019 года**

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика пояснили, что окончание срока проведения энергосервичных мероприятий – не позднее 30 сентября 2019 года.

Таким образом, конкурсная доументация, в том числе проект контракта, содержат неоднозначные, противоречивые сведения относительно окончания срока проведения энергосервичных мероприятий, что противоречит части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части обоснована.

6. В соответствии с доводами, изложенными в жалобе ООО «ЕЭС-Гарант» заказчиком в конкурсной документации неправомерно установлено требование к участникам закупки об отстуствии решения арбитражного суда о признании участника закупки – индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о непроведении ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствии решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства.

Аналогичные требования к участникам закупки содержатся в подпункте 2 пункта 54 информационной карты.

Таким образом, указанное трбеование установлено заказчиком в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Жалоба ООО «ЕЭС-Гарант» в указанной части необоснована.

На момент проведения заседания Комиссии контракт не заключен, процедура закупки приостановлена в части заключения контракта.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЕЭС-Гарант» частично обоснованной.

2. Признать в действиях Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» нарушение части 1 статьи 35, пункта 1 части 3 статьи 49, части 2 статьи 50 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Управлению городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 012/06/50-38/2019

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе

28 февраля 2019 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

члены Комиссии:

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

– государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

на основании своего решения от 28.02.2019 по делу № 012/06/50-38/2019, принятого по результатам рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «ЕЭС-Гарант» (филиал в Республике Марий Эл и Чувашской Республике) на положения документации конкурса для заключения энергосервисного контракта на выполнение работ,

направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (номер извещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу http://zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 0808300000218000056 от 11.12.2018, редакция №ИИ5 от 30.01.2019),

предписывает:

1. Управлению городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» устранить нарушение части 1 статьи 35, части 2 статьи 50 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», для чего при заключении муниципального контракта привести положения контракта в соответствие с нормами действующего законодательства.

2. В течение 5 дней со дня исполнения предписания представить в Марийское УФАС России доказательства исполнения предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа, его территориального органа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа.