

## **РЕШЕНИЕ №1063/2019-КС**

по делу № 023/06/108-617/2019 о нарушении

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

17 июля 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

рассмотрев жалобу ООО «ЕЭС-Гарант» (далее – Заявитель) на действия Управления ЖКХ администрации МО город-курорт Анапа при проведении управлением закупок администрации МО город-курорт Анапа открытого конкурса: «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения в городе Анапа» (извещение №0318300537419000319) 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 Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что документация открытого конкурса составлена с нарушениями ч.13 ст.108 Закона о контрактной системе. Заказчиком установлены разночтения между установленными условиями в Информационной карте (п.3) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе) и Проектом контракта (п.2) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе). Пункты

3.8, 3.9, 3.10 Проекта контракта противоречат п.13 Постановления №636. Пункты 5.1, 5.2, п.2 Технического задания противоречат п.1 Постановления №636. Заявитель жалобы не согласен с установленными Заказчиком критериями оценки заявок участников данного конкурса.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. На рассмотрение Заказчиком представлена документация открытого конкурса, письменные пояснения по существу жалобы, согласно которым конкурсная документация составлена в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

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

Уполномоченным органом - управлением закупок администрации МО город-курорт Анапа проводился открытый конкурс: «Оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии при эксплуатации системы наружного освещения в городе Анапа» (извещение №0318300537419000319). Заказчик - Управления ЖКХ администрации МО город-курорт Анапа.

Начальная (максимальная) цена контракта – 179 870 069,42 руб.

В соответствии с 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.

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

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

2) подлежащий уплате исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом фиксированный процент экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, минимальный размер указанной экономии в денежном выражении;

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

В п.7 «Начальная (максимальная) цена контракта, руб.» Информационной карты конкурсной документации Заказчиком установлено: «179 870 069,42 рублей (сто семьдесят девять миллионов восемьсот семьдесят тысяч шестьдесят девять рублей сорок две копейки). Начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта определена с учетом фактических расходов, понесенных заказчиком по контрактам на поставки соответствующих видов энергетических ресурсов за прошлый (2018) 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 (2018) год, стоимости единицы энергетического ресурса на дату объявления открытого конкурса и минимального целого количества лет, составляющих срок исполнения контракта. Минимальный процент экономии соответствующих расходов Заказчика на поставки энергетических ресурсов, который должен обеспечить Исполнитель по муниципальному энергосервисному контракту - 50 % от стоимости всего ресурса, что

составляет: в денежном выражении – 89 935 034,71 рублей (восемьдесят девять миллионов девятьсот тридцать пять тридцать четыре рубля семьдесят одна копейка), в натуральном – 10 941 001,8 кВт\*ч. Максимальный процент экономии соответствующих расходов Заказчика, который может быть уплачен Победителю конкурса по муниципальному энергосервисному контракту: 95 %.

Таким образом, в п.7 Информационной карты конкурсной документации энергосервисный контракт реализуется в соответствии с п.3) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.13 ст.108 Закона о контрактной системе энергосервисный контракт заключается по цене, которая определяется в виде:

1) 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;

2) 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 2 части 3](#) настоящей статьи;

3) 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 3 части 3](#) настоящей статьи.

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

Конкурсная документация содержит Раздел 7 «Проект муниципального энергетического контракта», где Заказчиком установлено: «п.3.1 Цена Контракта определяется в виде \_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) процента плановой экономии, что в денежном выражении соответствующих расходов Заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного Исполнителем Контракта, на дату проведения открытого конкурса соответствует \_\_\_\_ (\_\_\_\_) руб. П.3.3. Процент экономии, подлежащий уплате Исполнителю, составляет 95(девяносто пять) %. Данный процент экономии не подлежит изменению в ходе исполнения Контракта».

Заказчиком, уполномоченным органом нарушены требования ч.13 ст.108 Закона о контрактной системе, поскольку в рассматриваемом случае Закон о контрактной системе не предусматривает возможность определения цены контракта конкретным значением.

В случае, когда энергосервисный контракт реализуется по схеме, определенной п.3) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе

**(Нефиксированный размер экономии в денежном выражении и Нефиксированный процент исполнителя)**, Законодатель предусмотрел, что участник конкурса вправе делать собственное конкурентное предложение в отношении обоих условий, между тем согласно п.3.3. Проекта контракта Заказчик императивно установил, что процент экономии, подлежащий уплате Исполнителю, составляет **95 (девятью пять) %**. Данный процент экономии не подлежит изменению в ходе исполнения Контракта.

Таким образом, положения Информационной карты конкурсной документации устанавливают условие, предусмотренные п.3) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе, а Проект контракта - условие, предусмотренное п.2) ч.3 ст.108 Закона о контрактной системе, что является недопустимым, так как конкурсная документация на право заключения энергосервисного контракта должна содержать только одно из таких условий.

Согласно 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).

В соответствии с пунктом 13 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)» (далее – Постановление №636) 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.

Однако, Разделом 7 «Проект муниципального энергетического контракта» установлено: «п.3.8. В целях проведения расчетов по Контракту, Заказчик обязан предоставлять Исполнителю информацию о потреблении энергетического ресурса за отчетный период в срок не позднее 20 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного Контрактом размера экономии (доли размера экономии). Исполнитель в срок до 5 (пятого) числа каждого месяца, следующего за отчетным, направляет Заказчику Акт об определении экономии электрической энергии за отчетный период (Приложение № 4 к настоящему Контракту).

П.3.9. Заказчик обязан рассмотреть и подписать Акт об определении экономии электрической энергии за отчетный период в течение 7 рабочих дней со дня его получения. Подписанный Заказчиком Акт об определении экономии электрической энергии предоставляется Заказчиком Исполнителю в форме письменного документа (на бумажном носителе), а также в виде электронной копии оформленного Заказчиком Акта, направляемой по электронному адресу Исполнителя, указанному в реквизитах настоящего Контракта.

При наличии возражений относительно представленного на подписание Акта, Заказчик в течение 7 рабочих дней направляет письменные мотивированные возражения в адрес Исполнителя, а Исполнитель предпринимает меры по устранению указанных в возражениях недостатков. Акт об определении экономии электрической энергии за отчетный период после устранения недостатков вновь направляется в адрес Заказчика. В этом случае Акт об определении экономии электрической энергии подписывается Заказчиком в течение 3 (трех) рабочих дней с момента повторного получения Акта.

Датой подписания Акта об определении экономии электрической энергии за отчетный период считается дата его подписания Сторонами.

Акт об определении экономии электрической энергии за отчетный период (Приложение № 4 к Контракту), оформленный Сторонами в порядке, согласованном Сторонами, является отчетной документацией Исполнителя, подтверждающей исполнение обязательства в части достижения предусмотренного Контрактом размера экономии за отчетный период.

П.3.10. В течение 30 календарных дней после подписания Сторонами Акта об определении экономии Заказчик осуществляет расчеты с Исполнителем путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя».

Таким образом, из условий проекта контракта следует, что максимальный срок для расчетов за достигнутую экономию составит 5 кал.дней+7 раб.дней+30 кал. дней, что превышает максимально допустимый срок оплаты, предусмотренный пунктом 13 Постановления №636.

В соответствии с пунктом 1 Постановления №636 энергосервисный контракт должен содержать 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.

Однако, Разделом 7 «Проект муниципального энергетического контракта» предусмотрено следующее: «п.5.1. Исполнитель не позднее 10 (десяти) календарных дней с момента подписания Контракта обязан приступить к реализации ЭЭМ, указанных в Приложении №1 к настоящему Контракту.

П.5.2. Исполнитель обязан реализовать ЭЭМ в срок не позднее 60 (шестидесяти) календарных дней с момента заключения Контракта».

Пункт 2 «Технического задания» конкурсной документации содержит указания на основные мероприятия: «Замена существующих устаревших осветительных приборов на энергоэффективные, согласно прилагаемому перечню. Модернизация (замена) шкафов управления наружным освещением (ШУНО) согласно прилагаемому перечню».

Термин «Основные» подразумевает под собой наиболее важные, главные, существенные мероприятия, однако не исключает также наличие менее важных, дополнительных мероприятий со своими сроками, которые могут быть реализованы в процессе исполнения контракта со стороны Исполнителя, при этом Заказчиком ни чего подобного не установлено.

Лишь в Приложении № 1 к Акту о приемке выполненных ЭЭМ по контракту №\_\_\_ от \_\_\_ упоминаются некоторые мероприятия, направленные на энергосбережение и повышение энергетической эффективности на объекте энергосервиса

| № п/п                        | Наименование мероприятий   | Ед. измерения | Кол-во |
|------------------------------|--|---------------|--------|
| Электромонтажные мероприятия |  |               |        |
| 1                            | Демонтаж и вывоз существующих светильников на склад Заказчика  | шт.           |        |
| 2                            | Приобретение, доставка, монтаж энергосберегающих светодиодных светильников, в том числе:   | шт.           |        |
|                              | Приобретение, доставка, монтаж контроллеров управления осветительным устройством на энергосберегающие светодиодные светильники мощностью более 90 Вт | шт.           |        |
| Пуско-наладочные мероприятия |  |               |        |
| 1                            | Пуско-наладочные мероприятия   | шт.           | 1      |

Таким образом, в нарушение пункта 1 Постановления 636 Заказчик не сформировал достаточный для оценки объема работ перечень мероприятий и не обосновал невозможность формирования такого перечня самостоятельно. Отсутствие в Проекте контракта надлежаще сформированного перечня вышеуказанных мероприятий не дает возможности в полной мере участнику закупки оценить объем работ.

Согласно ч.1 ст.24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В ч.5 ст.24 Закона о контрактной системе указано, что Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно ч.2 ст.48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных [статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93](#) настоящего Федерального закона.

На основании п.9) ч.1 ст.50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать: критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Заявки участника данной закупки оцениваются не только по цене, но и по нестоимостным критериям.

В соответствии с ч.5 ст.53 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия осуществляет оценку заявок на участие в конкурсе, которые не были отклонены, для выявления победителя конкурса на основе критериев, указанных в конкурсной документации.

В ч.1 ст.32 Закона о контрактной системе указано, что для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

- цена контракта;

- расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;

- качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

- квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно ч.8 ст.32 Закона о контрактной системе [порядок](#) оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе [предельные величины](#) значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок, окончательных предложений участников закупки в случае, если в соответствии с



законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в [пунктах 1 и 2 части 1](#) настоящей статьи.

Частями 4 и 5 статьи 32 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что в документации о закупке заказчик обязан указать используемые критерии и их величины значимости. При этом **количество используемых критериев, за исключением случаев проведения аукциона, должно быть не менее чем два, одним из которых является цена контракта.**

Порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, установлены постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила оценки заявок).

Оценка - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **по критериям оценки** и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

В соответствии с ч.4 в целях настоящих Правил для оценки заявок (предложений) заказчик устанавливает в документации о закупке следующие критерии оценки:

а) характеризующиеся как **стоимостные критерии оценки**:

цена контракта;

расходы на эксплуатацию и ремонт товаров (объектов), использование результатов работ;

стоимость жизненного цикла товара (объекта), созданного в результате выполнения работы в случаях, предусмотренных [пунктом 5](#) настоящих Правил (далее - стоимость жизненного цикла);

предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту;

б) характеризующиеся как **нестоимостные критерии оценки**:

качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы,

связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В п.2 Раздела 10 «Критерии оценки заявок, участников закупки, показатели таких критериев и величины их значимостей» установлено: оценка заявок на участие в конкурсе в электронной форме осуществляется с использованием следующих критериев оценки:

| № критерия                           | Критерии оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме  | Значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме |
|--------------------------------------|---|--|
| <b>Стоимостные критерии оценки</b>   |   |  |
| 1.                                   | 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  | 60%  |
| <b>Нестоимостные критерии оценки</b> |   |  |
| 2.                                   | Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.   | 40%  |
| 2.1                                  | <p>Опыт участника по выполнению работ сопоставимого характера с предметом конкурса.</p> <p>Оценивается количество энергосервисных контрактов/договоров с бюджетными, автономными, казенными учреждениями с приложенными к ним копиями актов о приемке заказчиком выполненных энергоэффективных мероприятий и актов определения достигнутой доли экономии энергетического ресурса (электрической энергии) за последние 3 (три) полных календарных года, предшествующих году публикации извещения о проведении настоящего конкурса:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- отсутствуют сведения – 0 баллов;</li> <li>- от 1 до 2 контрактов (договоров) – 20 баллов;</li> <li>- от 3 до 5 контрактов (договоров) – 40 баллов;</li> <li>- от 6 и более контрактов (договоров) – 50 баллов</li> </ul> | <p>Максимальное количество - 50 баллов</p>                                   |
| 2.2                                  | <p>Квалификация трудовых ресурсов</p> <p>В качестве подтверждения наличия специалистов участник прикладывает к заявке копии дипломов о профессиональном образовании сотрудников с приложением удостоверений повышения квалификации по программе «Проведение энергетических обследований с целью повышения энергетической эффективности и энергосбережения» или аналогичных программ.</p> <p>В подтверждение наличия квалифицированного персонала у участника закупки предоставляются копии документов, подтверждающих трудовые отношения работника и работодателя: копия трудового договора или копия действующего гражданско-правового договора, или копия трудовой книжки.</p>  | <p>Максимальное количество - 50 баллов</p>                                   |

|  |  |
|--|--|
| Оценивается количество квалифицированного персонала: |  |
| - отсутствуют сведения – 0 баллов;                   |  |
| - от 1 до 3 специалистов – 20 баллов;                |  |
| - от 4 и более специалистов – 50 баллов.             |  |

Заказчиком, уполномоченным органом в конкурсной документации установлен в качестве стоимостного критерия оценки Предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту, и формула согласно которой будет присваивается количество баллов

Согласно ч.6 ст.108 Закона о канканной 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 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.

Необходимых в соответствии с п.3) ч.6 ст.108 Закона о контрактной системе сведений, форма заявки на участие в конкурсной документации не содержит, так как сама форма заявки отсутствует.

Оценка по критерию «Квалификация участника закупки» может осуществляться посредством формулы или шкалы, в случае использования шкалы в конкурсной документации должна быть выстроена пропорциональная зависимость между представленными участником сведениями и присваиваемыми баллами по данному показателю.

В конкурсной документации предусмотрена шкала оценки:

|     |   |                                     |
|-----|---|-------------------------------------|
| 2.1 | <p>Опыт участника по выполнению работ сопоставимого характера с предметом конкурса.</p> <p>Оценивается количество энергосервисных контрактов/договоров с <b>бюджетными, автономными, казенными учреждениями</b> с приложенными к ним копиями актов о приемке заказчиком выполненных энергоэффективных мероприятий и актов определения достигнутой доли экономии энергетического ресурса (электрической энергии) за последние 3 (три) полных календарных года, предшествующих году публикации извещения о проведении настоящего конкурса:</p> <ul style="list-style-type: none"><li>- отсутствуют сведения – 0 баллов;</li><li>- от 1 до 2 контрактов (договоров) – 20 баллов;</li><li>- от 3 до 5 контрактов (договоров) – 40 баллов;</li><li>- от 6 и более контрактов (договоров) – 50 баллов</li></ul>   | Максимальное количество - 50 баллов |
| 2.2 | <p>Квалификация трудовых ресурсов</p> <p>В качестве подтверждения наличия специалистов участник прикладывает к заявке копии дипломов о профессиональном образовании сотрудников с приложением удостоверений повышения квалификации по программе «Проведение энергетических обследований с целью повышения энергетической эффективности и энергосбережения» <b>или аналогичных программ.</b></p> <p>В подтверждение наличия квалифицированного персонала у участника закупки предоставляются копии документов, подтверждающих трудовые отношения работника и работодателя: копия трудового договора или копия действующего гражданско-правового договора, или копия трудовой книжки.</p> <p>Оценивается количество квалифицированного персонала:</p> <ul style="list-style-type: none"><li>- отсутствуют сведения – 0 баллов;</li><li>- от 1 до 3 специалистов – 20 баллов;</li><li>- от 4 и более специалистов – 50 баллов.</li></ul> | Максимальное количество - 50 баллов |

Порядок присвоения баллов каждой заявке по данному показателю предполагает присвоение баллов, в зависимости от количества заключенных энергосервисных контрактов (договоров), при этом **отсутствует пропорциональная зависимость** между представленными участником сведениями и присваиваемыми баллами по данному показателю.

Так, например,

За 2 контракта, участник конкурса получает 20 баллов,

За 5 контрактов, в два с половиной раза превышающий прежний показатель, участник конкурса получает тем не менее баллов в 2 раза больше.

За 6 контрактов, что превышает изначальный показатель договоров в 3 раза участник конкурса получает баллов только в 2,5 раза больше.

Также, участники закупки, предложившие количество контрактов 10, 50, 100, получают одинаковое количество баллов.

Аналогичная ситуация со шкалой оценки по критерию квалификация трудовых ресурсов.

Например, по показателю обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами, участник имеющий 4 сотрудника, и участник имеющий 100 сотрудников получают одинаковое количество баллов.

Согласно конкурсной документации значимость критерия «квалификация» составляет 40 %, следовательно, Заказчики, уполномоченный орган придает критерию «Квалификация» первостепенную значимость, но предложенная шкала оценки об этом не свидетельствует.

В решении Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2016 № АКПИ16-53 указано: «Право заказчика самостоятельно определить в конкурсной документации используемые для оценки нестоимостные критерии оценки (показатели) и предусмотреть формулу расчета количества баллов или шкалу оценки, по смыслу приведенных выше норм федерального [закона](#) и [Правил](#), не только не допускает, а напротив, предполагает, что в конкурсной документации, кроме иного, должна быть указана соответствующая зависимость между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями по упоминаемым критериям в случае, если возможна количественная оценка представляемых сведений.

Иной подход не отвечал бы самой цели Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ, предусмотренной в его [статье 1](#) (повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечение гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок), и, как следствие, не обеспечивал выявление объективно лучшего условия исполнения контракта и допускал неэффективное использование денежных средств, затрачиваемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно подпункту 4 пункта 1 Письма ФАС России от 19.10.2015 № АЦ/57532/15 «О порядке оценки заявок на участие в закупке» в целях выявления лучшего условия исполнения контракта, порядок оценки заявок, устанавливаемый заказчиком в документации о закупке, должен содержать зависимость (формула расчета количества баллов, предусмотренная Правилами, или шкала оценки, предусматривающая пропорциональное выставление баллов) между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями по критерию «квалификация участников закупки» (показателям критерия), учитывая, что в отношении сведений, представляемых по указанному критерию, возможна количественная оценка.

Как видно, величины предельных значений количества, имеющих у участника закупки заключенных энергосервисных контрактов не пропорциональны количеству присваиваемых баллов, поскольку отношение их значений (то есть частное как результат деления, делимого на делитель)

не является неизменным ( $50/6=8.33$ ;  $40/3=13.33$  и т.д.).

Таким образом, установленная зависимость количества присваиваемых баллов от количества имеющихся у участника закупки заключенных энергосервисных контрактов не отвечает требованию о пропорциональности этих величин, что не соответствует цели выявления лучших из предложенных участниками открытого конкурса в электронной форме условий исполнения энергосервисного контракта.

Установление Заказчиком в качестве критерия оценки заявок показателя о наличии у участника закупки опыта по энергосервисным контрактам (договорам) с **бюджетными, автономными, казенными учреждениями**, свидетельствует об ограничении Заказчиком показателя критерия «квалификация участника закупки», поскольку в преимущественном положении оказываются хозяйствующие субъекты, имеющие опыт выполнения названных работ для бюджетных, автономных, казенных учреждений, перед хозяйствующими субъектами, не имеющими такого опыта.

Применение показателя означает, что квалификацию участника, имеющего опыт успешного выполнения энергосервисных контрактов (договоров) не для бюджетных, автономных, казенных учреждений, конкурсная комиссия необоснованно оценит в 0 баллов. Следовательно, действия Заказчика ограничивают права участников закупки.

Наличие в конкурсной документации такого показателя критерия оценки влечет нарушение принципа обеспечения конкуренции, предусмотренного ст.8 Закона о контрактной системе, приводит к ограничению свободного доступа участников к закупке, создает неравные условия.

Таким образом, показатель «*опыта по энергосервисным контрактам (договорам) с бюджетными, автономными, казенными учреждениями*» носит необоснованный ограничительный характер, означает невозможность стать победителем конкурса, фактически предрешает его исход, и не направлен на выявление лучших условий исполнения энергосервисного контракта.

Также, Заказчик для подтверждения квалификации требует предоставление документов по программе «Проведение энергетических обследований с целью повышения энергетической эффективности и энергосбережения» **или аналогичных программ.**

При этом параметры аналогичности не установлены, а также то, что включает в себя данное понятие.

Более того не понятно зачем данный показатель критерия оценки раскрывается через наличие сотрудников с удостоверениями повышения квалификации по специфической программе.

Предметом энергосервисного контракта является достижение экономии энергетических ресурсов. Проведение энергетического обследования не является предметом контракта. Заказчиком уже сформировано техническое задание (отсутствует подробное техническое описание каждого мероприятия и сроки их выполнения) и участнику закупки элементарно не нужно ничего обследовать, а требуется лишь выполнить требования, установленные в техническом задании.

В связи с вышеизложенным установление показателя критерия оценки является избыточным, препятствует процессу выявления лучших условий исполнения контракта.

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

Заявитель указывает на отсутствие требования о предоставлении согласия субъекта персональных данных на их обработку как на недостаток конкурсной документации, при этом ссылаясь на отсутствие в Законе о контрактной системе обязательного требования о предоставлении такого согласия.

Исходя из положений Закона № 152-ФЗ персональные данные работников участника закупки могут быть предоставлены непосредственно заказчику, либо участнику закупки, как оператору, имеющему право поручить обработку персональных данных своих работников третьему лицу, т.е. заказчику. В последнем случае участник закупки включает в свою заявку соответствующее поручение. При отсутствии в Законе о контрактной системе обязательного требования о предоставлении такого согласия в составе заявки, заявленный довод не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений законодательства о закупках.

Также, указанная информация предоставляется для проведения оценки по нестоимостным критериям, в связи с чем участник закупки самостоятельно определяет перечень документов, прилагаемых в заявке для проведения оценки заявок. Непредоставление указанных документов не является основанием для признания заявки несоответствующей требованиям.

Заявитель в жалобе ссылается на допущенное Заказчиком нарушение в части установления в таблице № 1 Технического задания (Приложение № 1 к проект контракта) массогабаритных и светотехнических требований к приборам освещения.

Представитель Заказчика с указанным доводом не согласен, из пояснений следует, что из ст.33 Закона о контрактной системе следует, что заказчик вправе определить в конкурсной документации такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам услуг, которые являются значимыми для Заказчика, отвечают его потребности с учетом специфики его

деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Характеристики, установленные Заказчиком, разработаны с учетом специфики выполняемых работ (оказываемых услуг) и рассчитаны, исходя из потребности заказчика.

Заявитель жалобы ссылается на нарушение Заказчика, состоящее в отсутствии в составе конкурсной документации график работы наружного освещения (п.6.2.4. проекта контракта), поскольку в Приложении 8 к Проекту контракта график не заполнен.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что в соответствии со ст.431 Гражданского кодекса Российской Федерации, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Пунктом 3.2. Проекта контракта предусмотрено, что размер экономии (доля размера экономии), достигнутый в результате исполнения Контракта, определяется как разница между объемом потребления Заказчиком электрической энергии за период, равный календарному периоду достижения предусмотренного в Контракте размера экономии (доли размера экономии), определенного до начала реализации ЭЭМ (базовый период), и объемом потребления Заказчиком электрической энергии, определенным после реализации Исполнителем ЭЭМ (отчетный период) с учетом изменения факторов, оказывающих влияние на объем потребления энергетических ресурсов.

Определение объемов потребления электрической энергии до и после реализации ЭЭМ за соответствующий календарный период в натуральном выражении определяется расчетно-измерительным способом в соответствии с Методикой.

В целях определения расчетно-измерительным способом фактического потребления электрической энергии, фактической величины экономии электрической энергии (кВт\*ч) и дополнительной экономии электрической энергии (кВт\*ч) с применением Методики, Стороны в период с даты начала ЭЭМ и до даты их окончания оформляют и подписывают Дополнительное соглашение к Контракту с заполненным Протоколом определения энергопотребления уличного освещения города Анапа по форме согласно Приложению № 8 к настоящему Контракту.

Обязанность заказчика по соблюдению согласованных Сторонами режимов и условий использования энергетических ресурсов Заказчиком, в том числе, соблюдению графика работы наружного освещения в соответствии с Приложением № 8 к настоящему Контракту в течение срока действия Контракта обусловлена оформлением и подписанием Приложения № 8 после подписания самого Контракта, что само по себе предполагает заполнение



соответствующих разделов и таблиц Приложения.

Заявитель жалобы указывает на отсутствие в Техническом задании описания объекта закупки в формате, не позволяющем получить достоверное представление о том, какие нормируемые показатели должны быть обеспечены в рамках СП 52.13330.2016.

Конкурсная документация в соответствии с положениями ст.33 Закона о контрактной системе содержит указание на обязательность соблюдения исполнителем при выполнении мероприятий, направленных на обеспечение экономии электрической энергии и установке новых энергоэффективных светильников требований по нормативной освещенности объекта энергосервиса в соответствии со сводом правил СП 52.13330.2016.

Потенциальный участник закупки не ограничен в своем праве на ознакомление с объектом закупки, получение достоверной информации об объекте энергосервиса при наличии в составе конкурсной документации исчерпывающего адресного перечня подлежащих замене светильников в составе Технического задания.

Также, указанное условие установлено в отношении Исполнителя по контракту, с целью необходимости выполнения работ в соответствии с действующими правилами.

В связи с изложенным, ограничения прав и законных интересов участников закупки Заказчиком не установлено.

В соответствии с п.3) ч.1 ст.31 Закон о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и **отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства.**

Согласно ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Во исполнение ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе, в пункте 51 Информационной карты конкурсной документации установлены требования, предусмотренные п.3) ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 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 «ЕЭС-Гарант» обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, ч.13, 19 ст.108 Закона о контрактной системе, п.13 Постановления 636.
2. Признать в действиях Заказчика – управления ЖКХ администрации МО г.-к. Анапа нарушение ч.3 ст.7, ч.13, 19 ст.108 Закона о контрактной системе, п.13 Постановления 636.
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 № 301**

по делу № 023/06/108-617/2019 о нарушении

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

17 июля 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

на основании своего решения от 17.07.2019 года по делу № 023/06/108-617/2019, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЕЭС-Гарант» 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 №0318300537419000319) 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.13, 19 ст.108 Закона о контрактной системе, п.13 Постановления 636 путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения открытого конкурса в электронной форме и внесения изменений в извещение и конкурсную документацию в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения по делу № 023/06/108-617/2019 от 17.07.2019г.
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 09.08.2019 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.