

Муниципальному заказчику –
МКУ «Центр по работе с населением»

ул. Коммунарная, д. 48,
г. Боровичи, Новгородская обл.,
174411

Уполномоченному органу –
Администрации Боровичского
муниципального района

ул. Коммунарная, д. 48,
г. Боровичи, Новгородская обл.,
174411

Оператору электронной площадки –
ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский переулок,
д. 12, стр. 9,
г. Москва, 119435

Участнику закупки
(подателю жалобы) – ООО «БРИК ТОРГ»

Курсовой переулок, д. 8/2, пом. 4, ком. 1,
г. Москва, 119034

РЕШЕНИЕ

№ 053/06/108-585/2019

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной
системе

16 декабря 2019 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Михайлов С.О. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

в отсутствии представителей:

муниципальный заказчик – Муниципальное казенное учреждение «Центр по работе с населением» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, представителей на рассмотрение жалобы не направил;

уполномоченный орган – Администрация Боровичского муниципального района надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, представителей на рассмотрение жалобы не направил;

податель жалобы – Общество с ограниченной ответственностью «БРИК ТОРГ» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения,

представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «БРИК ТОРГ» (119034, г. Москва, Курсовой переулок, д. 8/2, пом. 4, ком. 1; далее – ООО «БРИК ТОРГ») на действия муниципального заказчика – Муниципального казенного учреждения «Центр по работе с населением» (далее – МКУ «Центр по работе с населением») при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией Боровичского муниципального района (далее – Администрация) закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории города Боровичи Новгородской области, извещение № 0150300002419000240 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 29.11.2019, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

09.12.2019 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки (определения поставщика) – ООО «БРИК ТОРГ» на действия муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории города Боровичи Новгородской области, извещение № 0150300002419000240 о проведении которого было размещено на официальном сайте 29.11.2019 (вх. № 8323 Новгородского УФАС России; далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

1. В документации о закупке не указан размер экономии электрической энергии в натуральном выражении, что противоречит положениям части 14 статьи 108 Закона о контрактной системе и Требованиям к условиям энергосервисного договора (контракта), установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 18.08.2010 № 636 (далее – Требования, Постановление № 636).

2. Размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта, указанный в документации о закупке, рассчитан заказчиком неверно и противоречит положениям части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе.

3. Податель Жалобы считает недопустимым включение в техническое задание документации о закупке выполнение работ по установке/замене кронштейнов светильников уличного освещения.

4. Сметный расчет выполнения работ по энергосбережению неправомерно составлен заказчиком с учетом стоимости работ по демонтажу, установке светильников, стоимости светильников и кронштейнов.

5. В нарушение Требований проект контракта, являющийся приложением к документации о закупке, не содержит периодов достижения долей размера экономии энергетического ресурса.

6. Содержание пункта 7.3 проекта контракта описывает не права исполнителя энергосервисного контракта, а обязанности заказчика, что является недопустимой технической ошибкой.

7. Проектом контракта предусмотрена ответственность сторон в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063», что является неправомерным, так как Требования содержат специальные положения об ответственности заказчика и исполнителя энергосервисного контракта.

8. В нарушение Требований проектом контракта не установлена ответственность заказчика за несоблюдение согласованных режимов и условий использования энергетических ресурсов.

9. Пункт 11.1 проекта контракта указывает, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 5 % от начальной (максимальной) цена контракта (далее – НМЦК), что противоречит части 16 статьи 108 Закона о

контрактной системе.

10. В проект контракта не включено обязательное условие, предусмотренное пунктом 12 Требований, об установлении размера платежа по контракту в случае, если достигнутый размер экономии более установленного контрактом.

11. Расчет НМЦК произведен заказчиком неверно, без учета положений 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 от 04.02.2016 № 67, и в условиях отсутствия в документации о закупке достоверных сведений об объеме потребления электроэнергии в базовом периоде.

Учитывая вышеизложенное, податель Жалобы просит выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

Муниципальный заказчик – МКУ «Центр по работе с населением» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в возражениях на нее (вх. № 8451 от 12.12.2019 Новгородского УФАС России).

1. Расчет НМЦК произведен заказчиком в соответствии с Приложением № 2 к Постановлению № 636, т.е. из фактического объема потребления энергетического ресурса за 2018 год всех единиц потребления (3941 светильник). При этом в расчете стоимости энергосберегающих мероприятий учитывалось потребление светильников, подлежащих замене в рамках энергосервисного контракта (2870 штук).

2. Расчет обеспечения исполнения контракта произведен заказчиком в соответствии с положениями части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе.

3. Для осуществления комплекса мероприятий по энергосбережению требуется замена кронштейнов светильников на опорах уличного освещения, так как существующие устарели и не подходят для новых светильников.

4. Сметный расчет выполнения работ по энергосбережению не противоречит положениям статьи 108 Закона о контрактной системе.

5. В документации о закупке содержится таблица № 2 «Сведения о базовом уровне потребления электрической энергии», где указано количество часов работы осветительного оборудования за период.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В ноябре-декабре 2019 года муниципальным заказчиком – МКУ «Центр по

работе с населением» совместно с уполномоченным органом – Администрацией закупки (определения поставщика) осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории города Боровичи Новгородской области (НМЦК – 159 177 875, 00 рублей).

Документация по проведению рассматриваемого электронного аукциона утверждена директором МКУ «Центр по работе с населением» Е.В. Ерониной (далее – Документация).

Согласно части 14 статьи 108 Закона о контрактной системе при заключении энергосервисного контракта в нем указывается экономия в натуральном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов по каждому виду таких ресурсов, рассчитываемая из фиксированного размера экономии в денежном выражении (в случае, предусмотренном пунктом 1 части 3 настоящей статьи) или предложенной участником закупки (в случаях, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 3 настоящей статьи) экономии в денежном выражении указанных расходов, а также стоимости единицы каждого товара, каждой работы или каждой услуги, указанных в конкурсной документации, документации об электронном аукционе, извещении о проведении запроса котировок.

Учитывая изложенное, Закон о контрактной системе предусматривает указание экономии в натуральном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов в энергосервисном контракте при его заключении, а не в документации о закупке, поскольку для расчета размера указанной экономии в натуральном выражении необходимо учитывать предложенную участником закупки при проведении электронного аукциона экономию в денежном выражении расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, размер которой, разумеется, не может быть известен заказчику на дату объявления о проведении торгов.

Кроме того, заказчиком в Приложении № 1 к Документации (Техническое задание) указан фактический объем потребления энергетического ресурса за каждый месяц 2018 года в натуральном выражении (в кВт/ч), в Приложении № 3 к Документации (Обоснование НМЦК) – стоимость единицы энергетического ресурса (электрической энергии) на дату объявления о проведении торгов (7,51 руб. за кВт/ч), в пункте 4.2 Документации – минимальный размер экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов (электрической энергии).

Таким образом, заказчиком в Документации указана достаточная информация для представления участниками закупки возможного размера

экономии в натуральном выражении в зависимости от их предложения по экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов.

Следовательно, довод Жалобы № 1 является необоснованным.

2. 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 пункте 4.2 Документации указано:

«Минимальный размер экономии в денежном выражении расходов Заказчика на поставки энергетических ресурсов (электрической энергии) составляет 8 980 516,33 руб. в год;

За 6 лет: $8\,980\,516,33 \cdot 6 = \mathbf{53\,883\,098,00}$ руб.

Фиксированный процент экономии соответствующих расходов Заказчика, который может быть уплачен Подрядчику по контракту, составляет **82%** от минимального размера экономии в денежном выражении расходов Заказчика».

Таким образом, заказчиком в данном случае выбрано условие

формирования ценового предложения участника аукциона и цены энергосервисного контракта, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе.

При этом согласно пункту 2 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком в документации о закупке от пяти до тридцати процентов фиксированного процента минимального размера экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки соответствующих энергетических ресурсов, подлежащий уплате исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 2 части 3 настоящей статьи.

В пункте 14.1 Документации указано, что размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта составляет 5 % от фиксированного процента минимального размера экономии в денежном выражении расходов заказчика.

Таким образом, с учетом вышеуказанных положений пункта 4.2 Документации размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта в данном случае составляет:

$53\,883\,098,00 * 0,82 * 0,05 = \underline{2\,209\,207}$ руб.

Между тем, в пункте 14.1 Документации указано, что размер обеспечения составляет 2 694 154,90 руб., что неверно, поскольку указанная заказчиком сумма равна 5 % от минимального размера экономии в денежном выражении расходов заказчика, а не от фиксированного процента минимального размера такой экономии.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение пункта 2 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в указании в документации об электронном аукционе ненадлежащего размера обеспечения исполнения энергосервисного контракта.

Следовательно, довод Жалобы № 2 является обоснованным.

3. В соответствии с частью 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).

Как уже отмечалось Требования к условиям энергосервисного договора (контракта) установлены Постановлением № 636.

Согласно пункту 1 Требований в энергосервисном контракте должен содержаться перечень мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, которые обязан выполнить исполнитель энергосервисного договора (контракта) (далее соответственно - контракт, исполнитель, перечень мероприятий), с подробным техническим описанием каждого мероприятия и сроками их выполнения, сформированного заказчиком, осуществляющим закупки в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - заказчик), включенного в конкурсную документацию, документацию об аукционе, документацию об открытом аукционе в электронной форме или в извещении о проведении запроса котировок.

При невозможности формирования перечня мероприятий заказчиком - включение в контракт перечня мероприятий, сформированного в заявке участника закупки, с которым заключается контракт.

Перечень мероприятий может формироваться на основании:

энергетического паспорта, составленного по результатам обязательного энергетического обследования и включаемого заказчиком в конкурсную документацию, документацию об аукционе, документацию об открытом аукционе в электронной форме, извещение о проведении запроса котировок;

актуальных на дату формирования перечня мероприятий сведений об объекте (при отсутствии у заказчика энергетического паспорта или изменении информации об объекте (объектах) со времени его составления). Для формирования перечня мероприятий может использоваться информация о количестве объектов (зданий), где постройки, типе ограждающих конструкций, где капитального ремонта, технических характеристиках оборудования, потребляющего энергетический ресурс, наличии приборов учета используемого энергетического ресурса, об объеме потребления энергетического ресурса за предыдущие периоды, указанная заказчиком в конкурсной документации, документации об аукционе, документации об открытом аукционе в электронной форме, извещении о проведении запроса котировок, и дополнительная информация, собранная участниками закупки на объекте (объектах) самостоятельно.

В данном случае перечень мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, приведен заказчиком в Техническом задании и включает в себя в числе прочего следующие обязательства исполнителя:

«4. Виды выполняемых работ:

Монтаж высокоэкономичных светодиодных светильников (демонтаж – 2870 шт., монтаж 2870 штук (в том числе установка светильников на пешеходных переходах – 103 шт.);

.....

9. Подрядчик должен обеспечить наличие кронштейнов на опорах наружного освещения для установки светильников наружного освещения в ходе реализации энергосберегающих мероприятий.

10. Подрядчик передает Заказчику демонтированные при осуществлении мероприятий по энергосбережению на объекте Контракта светильники и иное имущество (лампы, кронштейны, крепления, счетчики) по акту приема – передачи, с указанием наименования имущества, количества и их типа в течение 5 рабочих дней после их демонтажа».

Также Техническое задание содержит Ведомость объемов работ, в которую включены работы по демонтажу существующих светильников с кронштейнами в количестве 2870 штук, установка новых светильников, включая кронштейны, в количестве 2870 штук.

Указанные виды работ отвечают предмету энергосервисного контракта (совершение исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов – часть 1 статьи 108 Закона о контрактной системе), не противоречат Требованиям и правомерно включены заказчиком в перечень мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности.

Стоимость указанных работ, включая стоимость светильников и кронштейнов, правомерно включена заказчиком в приведенный в Техническом задании Локальный сметный расчет на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории г. Боровичи Новгородской области.

Следовательно, доводы Жалобы № 3 и № 4 являются необоснованными.

4. Согласно пункту 11 Требований в энергосервисном контракте должны быть указаны начальный и конечный срок достижения предусмотренного контрактом размера экономии, а также периоды достижения долей размера экономии, продолжительность которых не может быть менее одного месяца и более одного года.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Проект энергосервисного контракта в данном случае является Приложением № 4 к Документации (далее – Проект контракта).

Согласно пункту 1.3 Проекта контракта:

«Срок выполнения Работ: С даты заключения контракта до 31.12.2025. Выполнение работ по реализации энергосберегающих мероприятий: в течение 9 (девяти) месяцев с даты заключения контракта.

Срок достижения экономии энергетического ресурса - с даты выполнения работ по реализации энергосберегающих мероприятий по 31.12.2025».

Вместе с тем, периоды достижения долей размера экономии (не менее одного месяца и не более одного года) в Проекте контракта не указаны.

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований к условиям энергосервисного контракта.

Следовательно, довод Жалобы № 5 является обоснованным.

5. Согласно 7.3 Проекта контракта:

«Подрядчик имеет право:

7.3.1. Обеспечить на Объекте соблюдение всех установленных санитарно-гигиенических и технических требований по режимам энергоснабжения, эксплуатации Объекта с учетом функционального назначения.

7.3.2. Обеспечить согласованные Сторонами режимы и условия использования энергетических ресурсов (электрической энергии).

7.3.3. Уведомить Подрядчика в письменном виде обо всех планируемых изменениях технических характеристик Объекта и иных факторах, влияющих на объемы потребления электрической энергии, не менее чем за 10 дней до возникновения, а в исключительных случаях - немедленно при возникновении соответствующих обстоятельств.

7.3.4. Предоставить при необходимости Подрядчику сведения о потреблении ресурсов, а также о наличии факторов, влияющих на объем потребления, в течение пяти календарных дней после окончания каждого месяца, начиная с течения срока начального периода достижения экономии.

7.3.5. Обеспечить беспрепятственный допуск представителей Подрядчика на Объект.

7.3.6. Надлежащим образом содержать и обслуживать Объект.

7.3.7. Предоставлять Подрядчику информацию об изменении условий

муниципального контракта на поставку электрической энергии.

7.3.8. Обеспечить при необходимости согласованные Сторонами режимы и условия использования электрической энергии».

Между тем, в силу пунктов 5, 16 Требований совершение указанных действий является не правом исполнителя, а обязанностями заказчика, подлежащими указанию в энергосервисном контракте.

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований к условиям энергосервисного контракта.

Следовательно, довод Жалобы № 6 является обоснованным.

6. В соответствии с частью 4 статьи 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 части 5 статьи 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.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если

законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Указанный порядок установлен Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила).

В соответствии с частью 15 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта в случаях, предусмотренных пунктами 1, 4, 5, 8, 15, 20, 21, 23, 26, 28, 29, 40, 41, 44, 45, 46, 51 - 53 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, требования частей 4 - 9, 11 - 13 настоящей статьи заказчиком могут не применяться к указанному контракту.

Таким образом, единственным исключением, когда требования частей 4, 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе и Правил могут не применяться при указании в контракте мер ответственности заказчика и поставщика, является заключение контракта в порядке статьи 93 Закона о контрактной системе с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу изложенного, включение заказчиком в раздел 10 Проекта контракта (пункты 10.6 – 10.9) мер ответственности его сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с Правилами, наряду с мерами ответственности, предусмотренными Постановлением № 636, является правомерным.

Следовательно, довод Жалобы № 7 является необоснованным.

7. Согласно пункту 18 Требований при указании в качестве меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соблюдению согласованных сторонами режимов и условий использования энергетических ресурсов заказчиком в обязанности заказчика входят безвозмездное устранение выявленных недостатков и

возмещение убытков, возникших у исполнителя в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) указанных обязательств.

Таким образом, обязательное наличие в энергосервисном контракте обязанности заказчика безвозмездно устранять выявленные недостатки и возмещать убытки, возникшие у исполнителя в результате неисполнения обязательств по соблюдению согласованных сторонами режимов и условий использования энергетических ресурсов, зависит от возложения на заказчика мер ответственности за несоблюдение указанных режимов и условий.

Однако соответствующих мер ответственности заказчика Проект контракта не содержит.

Кроме, того в силу пункта 15 Требований и пункта 7.4.2 Проекта контракта обязанность по обеспечению согласованных сторонами режимов и условий использования энергетических ресурсов возложена не только на заказчика, но и на исполнителя.

Следовательно, довод Жалобы № 8 является необоснованным.

8. Согласно пункту 11.1 Проекта контракта:

«Подрядчик должен предоставить обеспечение исполнения контракта в порядке, установленном статьей 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в размере 5 (пять) % от начальной (максимальной) цены контракта...».

Между тем, как уже было указано, согласно пункту 2 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком в документации о закупке от пяти до тридцати процентов фиксированного процента минимального размера экономии в денежном выражении расходов заказчика на поставки соответствующих энергетических ресурсов, подлежащий уплате исполнителю по энергосервисному контракту, в случае, указанном в пункте 2 части 3 настоящей статьи.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение пункта 2 части 16 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в указании в проекте энергосервисного контракта ненадлежащего размера обеспечения его исполнения.

Следовательно, довод Жалобы № 9 является обоснованным.

9. Согласно абзацу 2 пункта 12 Требований в энергосервисный контракт подлежат включению положения, согласно которым в случае, если достигнутый в календарном периоде исполнителем размер экономии (доля

размера экономии) более установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего периода, то размер платежа в части установленного контрактом размера экономии (доли размера экономии) устанавливается в соответствии абзацем первым настоящего пункта, а в части, превышающей установленный контрактом размер экономии (долю размера экономии), - в соответствии с пунктом 10 настоящих требований.

Однако вышеуказанное необходимое условие в Проекте контракта отсутствует.

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований к условиям энергосервисного контракта.

Следовательно, довод Жалобы № 10 является обоснованным.

10. Согласно части 3 статьи 99 Закона о контрактной системе ФАС России осуществляет контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 статьи 99 Закона о контрактной системе.

Пунктом 3 части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе установлено, что контроль за соблюдением требований к определению и обоснованию 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, соблюдение заказчиком порядка обоснования НМЦК не относится к полномочиям ФАС России и ее территориальных органов при рассмотрении жалоб участников закупок и проведении внеплановых проверок осуществления закупок.

Аналогичная позиция изложена в письме ФАС России № ИА/699/16 от 13.01.2016.

Таким образом, довод Жалобы № 11 не может быть предметом рассмотрения Комиссии Новгородского УФАС России по причине отсутствия у антимонопольного органа полномочий по контролю за обоснованием НМЦК.

В связи с поступлением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона.

В результате проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. Согласно Требованиям в число подлежащих включению в энергосервисный контракт условий среди прочего входят:

- наличие в контракте положения, предусматривающего, что обязательство исполнителя по контракту об обеспечении экономии расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов считается исполненным в случае, если размер экономии (доля размера экономии), достигнутый в результате исполнения контракта, в натуральном выражении равен размеру экономии (доли размера экономии) энергетического ресурса, указанному в контракте, или больше такого размера либо в случае, если размер экономии (доля размера экономии), достигнутый в результате исполнения контракта, в стоимостном выражении равен размеру экономии (доли размера экономии) энергетических ресурсов, указанному в контракте, или больше такого размера, 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 (абзац 1 пункта 5 Требований);

- наличие в контракте условия о порядке перехода к заказчику права собственности на оборудование, установленное исполнителем у заказчика в ходе осуществления мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности (пункт 19 Требований);

- наличие в контракте условия о допустимости полной или частичной уступки права требования оплаты по контракту исполнителем в случаях, не противоречащих законодательству Российской Федерации (пункт 20 Требований).

Однако вышеуказанные необходимые условия в Проекте контракта отсутствуют.

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований к условиям энергосервисного контракта.

2. Согласно пункту 13 Требований одним из условий энергосервисного контракта является определение в нем 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.

Порядок расчетов по контракту предусмотрен разделом 6 Проекта

контракта.

Так, согласно пункту 6.2 Проекта контракта, оплата производится по безналичному расчету путем перечисления заказчиком денежных средств на счет подрядчика в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания заказчиком Отчета о потреблении и достигнутой экономии электрической энергии за период, за который осуществляются расчеты, и предоставленных счета-фактуры (счета на оплату).

Следовательно, предусмотренный пунктом 6.2 Проекта срок оплаты заказчиком достигнутой экономии по контракту за период, за который осуществляются расчеты (в течение 30 дней с даты подписания заказчиком Отчета о потреблении и достигнутой экономии электрической энергии за период, за который осуществляются расчеты), непосредственным образом противоречит положениям пункта 13 Требований (5 - 30 дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты).

В пункте 6.2 Проекта контракта и пункте 13 Требований необходимость совершения действий по оплате привязывается к наступлению разных событий (дата подписания заказчиком вышеназванного отчета и день окончания периода достижения доли размера экономии соответственно).

Учитывая изложенное, в действиях муниципального заказчика – МКУ «Центр по работе с населением» содержится нарушение части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе, выразившееся в несоблюдении требований к условиям энергосервисного контракта.

Нарушения законодательства о контрактной системе, установленные в действиях заказчика, указывают на наличие в действиях его должностного лица, утвердившего Документацию, признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные нарушения являются существенными и могли стать достаточным основанием для выдачи предписания об аннулировании торгов.

Вместе с тем, в связи с признанием аукционной комиссией рассматриваемого электронного аукциона несостоявшимся (по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе не подано ни одной заявки), необходимость выдачи такого предписания отсутствует.

Руководствуясь статьями 34, 64, 108, пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «БРИК ТОРГ» (119034, г. Москва, Курсовой переулок, д. 8/2, пом. 4, ком. 1) на действия муниципального заказчика – Муниципального казенного учреждения «Центр по работе с населением» при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией Боровичского муниципального района закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона для заключения энергосервисного контракта на осуществление комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов сетей уличного освещения на территории города Боровичи Новгородской области, извещение № 0150300002419000240 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 29.11.2019, частично обоснованной в части доводов №№ 2, 5, 6, 9, 10.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – Муниципального казенного учреждения «Центр по работе с населением» нарушения пункта 2 части 16 статьи 108, части 19 статьи 108 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать в связи с признанием рассматриваемого электронного аукциона несостоявшимся по причине непоступления заявок на участие в закупке.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица муниципального заказчика – Муниципального казенного учреждения «Центр по работе с населением».

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии

Д.А.

Петров

С.О.

Михайлов

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.