Уполномоченный орган:

Управление жизнеобеспечения и градостроительства Администрации Яшкинского муниципального округа

652010, Яшкинский р-н,

Яшкино пгт,

ул. Суворова, д. 8/СТРОЕНИЕ А

Заказчик:

МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа»

652010, Яшкинский округ, пгт Яшкино,

ул. Шиферная, 26

Заявитель:

ООО «ВЭСКК»

197110, г. Санкт-Петербург,

ул. Ждановская, 45, литера А, пом. 61Н

Заявитель:

ООО СМК «Энергия»

634050, г. Томск, ул.

Гагарина, д. 7, пом. 14-17

РЕШЕНИЕ

«16» мая 2022г. г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «12» мая 2022г.

Решение изготовлено в полном объеме «16» мая 2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	<…>	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
		начальника отдела контроля в сфере закупок;
	<…>	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок,
Членов комиссии:	<…>	

При участии посредством ВКС:

- <…>– представителя ООО СМК «Энергия», по доверенности;

- <…>– представителя ООО «ВЭСКК», по доверенности,

рассмотрев дело № 042/06/108-560/2022, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» требований ФЗ № 44-ФЗ при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0339300010422000011 «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации систем уличного освещения Яшкинского муниципального округа», в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), руководствуясь Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

04.05.2022г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «ВЭСКК» (вх. № 2675Э от 04.05.2022), ООО СМК «Энергия» на действия заказчика – МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0339300010422000011 «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации систем уличного освещения Яшкинского муниципального округа».

По мнению заявителей, извещение о проведении электронного аукциона противоречит требованиям закона о контрактной системе.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

18.04.2022г. в единой информационной системе в сфере закупок уполномоченным органом – Управлением жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального округа по заявке заказчика - МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» было размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0339300010422000011 «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации систем уличного освещения Яшкинского муниципального округа».

Начальная максимальная цена контракта – 82 368 397,86 рублей.

Согласно требованиям части 13 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ 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.

В пункте 6.1 проекта контракта указано следующее: «Цена настоящего Контракта определяется в виде процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов Заказчика на поставку электрической энергии, который предложен Исполнителем и составляет_____ % (процентов), что в денежном выражении составляет _____ руб в т.ч. НДС% _____ рублей (в случае, если Исполнитель имеет право на освобождение от уплаты НДС, то слова «в т. ч. НДС%» заменяются на слова «НДС не облагается»). Заказчик выплачивает Исполнителю процент экономии расходов Заказчика в денежном выражении, который составляет ___% (_____ процентов) от размера достигнутой экономии в натуральном выражении в каждом расчетном периоде (период достижения долей размера экономии) и не подлежит изменению в ходе исполнения настоящего Контракта».

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что в действиях заказчика отсутствует нарушение требование части 13 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ.

Довод о том, что ряд нормативно-правовых актов утратили силу признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным на основании

следующего:

Согласно требованиям пункта 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В пункте 3.3.4 проекта контракта указано следующее: «Обеспечить соответствие качества, технических характеристик работ, их безопасность и иных показателей, требованиям конкурсной документации, действующему законодательству Российской Федерации, требованиям, предъявляемым к работам соответствующего рода, в том числе требованиям Градостроительного кодекса РФ, Гражданского кодекса РФ, СНиПов, СанПиНов в части, не противоречащей действующему законодательству РФ, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и других норм, действующих на территории РФ».

Поскольку по тексту проекта контракта имеется ссылка на действующее законодательство РФ, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 19 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ 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).

Постановлением Правительства РФ № 636 от 18.08.2010 утверждены требования к условиям энергосервисного договора (контракта).

Согласно пункту 13 Постановления Правительства РФ № 636 (Приложение № 1) 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 пункте 7.14 проекта контракта указано следующее: «Заказчик осуществляет расчеты с Исполнителем путем перечисления денежных средств на его расчетный счет (безналичная форма расчета) в течение 30 (Тридцати) дней со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты.

Окончательные расчеты по Контракту осуществляются Сторонами по факту достижения предусмотренного Контрактом размера экономии в течение всего срока действия Контракта».

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что в действиях заказчика отсутствует нарушение требований части 19 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ 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, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Заказчиком в разделе 14 «Срок действия и порядок изменения, расторжения контракта» установлено следующее:

- 14.5. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с частью 10 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при следующих условиях:

- по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта;

- если Исполнитель не приступает к исполнению контракта в срок, установленный контрактом или нарушает календарный план энергосберегающих мероприятий, предусмотренный контрактом, или оказывает услугу так, что окончание её к сроку, предусмотренному контрактом, становится явно невозможно, либо в ходе оказания услуги стало очевидно, что услуга не будет оказана надлежащим образом в установленный контрактом срок (пункты 2, 3 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации);

- если отступления от условий контракта или иные недостатки результата услуги в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми (пункт 3 статьи 723 Гражданского кодекса Российской Федерации).

- 14.6. Заказчик принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что Исполнитель не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своём соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Исполнителя.

- 14.7. Исполнитель вправе принять решение об одностороннем отказе от

исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством, в том числе, если в процессе выполнения работ по реализации энергосберегающих мероприятий были выявлены факты несоответствия более чем на 10% от данных, опубликованных в документации о размещении заказа, в соответствии с которой был заключён настоящий Контракт.

- 14.8. Исполнитель вправе принять решение об одностороннем отказе в случаях:

- Неоднократного (от двух и более раз) нарушения сроков оплаты услуг Заказчиком (пункт 3 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации);

- Неоднократный (от двух и более раз) отказ от приёмки услуг (пункт 3 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации).

- 14.9. При расторжении контракта в связи с односторонним отказом стороны Контракта от исполнения контракта другая сторона Контракта вправе потребовать возмещения только фактически понесённого ущерба, непосредственно обусловленного обстоятельствами, являющимися основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Таким образом, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований части 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 8 статьи 32 ФЗ № 44-ФЗ Порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок 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.

Постановлением Правительства РФ № 2604 от 31.12.2021 утвержден порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 28 раздела V Постановления Правительства РФ № 2604 в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом "в" пункта 24 настоящего Положения:

а) применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

общая цена исполненных участником закупки договоров;

общее количество исполненных участником закупки договоров;

наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;

б) оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом "а" настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 настоящего Положения;

в) документом, предусмотренным приложением N 1 к настоящему Положению:

устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров);

может быть установлено положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек);

г) последний акт, составленный при исполнении договора и предусмотренный абзацем третьим подпункта "в" настоящего пункта, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок;

д) к оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом;

е) к оценке принимаются документы, предусмотренные абзацем третьим подпункта "в" настоящего пункта, в случае их представления в заявке в полном объеме и со всеми приложениями, за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "д" пункта 31, подпунктом "г" пункта 32 и подпунктом "г" пункта 33 настоящего Положения. При проведении открытого конкурса в электронной форме или закрытого конкурса в электронной форме такие документы направляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов. При проведении закрытого конкурса направляются документы или заверенные участником закупки их копии.

Согласно пункту 24 раздела V Постановления Правительства РФ № 2604 для оценки заявок по критерию оценки "квалификация участников закупки" могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта.

В разделе Порядок рассмотрения и оценки заявок заказчиком установлено следующее:

- «Цена каждого ЭСК, учитываемого для целей оценки, должна составлять не менее 30% от начальной (максимальной) цены контракта настоящего конкурса в электронной форме»;

- «ЭСК заключен в период с 2017 г. по 2021 г.».

С учетом требований Постановления Правительства РФ № 2604 контракты, прикладываемые участником закупки в качестве подтверждения опыта должны быть исполнены в полном объеме.

Установление заказчиком цены каждого энергосервисного контракта не менее 30 % от начальной (максимальной) цены контракта нарушает требование части 8 статьи 32 ФЗ № 44-ФЗ и Постановления Правительства РФ № 2604.

Поскольку ФЗ № 44-ФЗ и Постановлением Правительства РФ № 2604 не установлены требования к сроку исполненных контрактов на выполнение энергосберегающих мероприятий, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований ФЗ № 44-ФЗ и Постановления Правительства РФ № 2604.

Согласно требованиям части 16 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ размер обеспечения исполнения энергосервисного контракта определяется заказчиком от одной второй процента до тридцати процентов одной из следующих величин:

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

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

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

В извещении заказчиком размер обеспечения исполнения контракта указан – 4 118 419, 90 рублей (5% от начальной максимальной цены контракта).

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 16 статьи 108 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при

условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Заказчиком при описании показателя «Светоотдача светильника» к светодиодным светильникам Тип-1, Тип-2, Тип-3 допущена техническая ошибка пропущена частица «не», что является нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Довод о том, что к корпусу светильника из материала «оцинкованная сталь» установлены излишние требования признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным на основании следующего:

Корпуса светильников, изготовленные из оцинкованной, стали, анодированного алюминия применяются в 99% случаев производителей светильников, которые присутствуют в реестрах Постановлений Правительства РФ № 616 и № 878. В данных реестрах присутствует светодиодные светильники, соответствующее требованиям, как в качестве освещенности, так и в долговечности оборудования в том числе такого показателя как теплоотвод. Оцинкованная сталь, которая присутствует во множествах светильников различных производителей из реестров Постановлений Правительства РФ № 616 и № 878, является корпусом, который отводит тепло, прямым отводящим элементом, является алюминиевая пластина, на которой расположены сами источники тепла – светодиоды. Для светодиодов и блоков питания, корпус и алюминиевая пластина позволяют гарантированно соблюсти требования к таким факторам, как устойчивость к окружающей среде, перепады температур, теплоотвод, обледенение и не мало важный показатель гарантия до 7 лет.

В результате проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что ограничения, предусмотренные Постановлением Правительства РФ № 878 установлены с соблюдением требований части 3 статьи 14 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку осуществляется поставка осветительного оборудования.

Вместе с тем установлено, что заказчиком для показателя «Вид климатического исполнения» (УХЛ-1) установлен диапазон температуры эксплуатации – от минус 60 до плюс 50 включительно.

Согласно ГОСТ 15150 – 69 значение температуры для УХЛ-1 – рабочее минус 60 плюс 40, предельное рабочее – минус 70 плюс 45.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВЭСКК» на действия заказчика – МКУ «Комитет по

благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0339300010422000011 «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации систем уличного освещения Яшкинского муниципального округа» частично обоснованной (в части нарушения требований части 8 статьи 32 ФЗ № 44-ФЗ).

2. Признать жалобу ООО СМК «Энергия» на действия заказчика – МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 0339300010422000011 «Выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации систем уличного освещения Яшкинского муниципального округа» частично обоснованной (в части нарушения требований части 16 статьи 108, пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ).

3. Признать заказчика – МКУ «Комитет по благоустройству администрации Яшкинского муниципального округа» нарушившим требование части 8 статьи 32, части 16 статьи 108, пунктов 1, 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ.

4. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

5. Передать материалы дела № 042/06/108-560/2022 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

<…>