

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53
e-mail: to33@fas.gov.ru

**Р Е Ш Е Н И Е
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/33-666/2020**

23 июля 2020 года

г. Владимир

Резолютивная часть оглашена 23.07.2020г.

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

..... заместителя руководителя управления – начальника отдела,
членов Комиссии:

..... главного специалиста-эксперта,
..... ведущего специалиста-эксперта,

на основании части 8 статьи 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 в сфере закупок) и Административного регламента 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - Административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «БЛ ЭНЕРГО» на положения документации при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (закупка № 0328300032820000392), в открытом заседании, в присутствии:

представителя уполномоченного органа – управления муниципального заказа администрации города Владимира (доверенность от 05.-9.2019г. № 18-03/572).

Заказчик (Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации города Владимира (Управление ЖКХ), надлежащим образом уведомленный о месте и времени рассмотрения жалобы явку представителя не обеспечил.

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о месте и времени рассмотрения жалобы явку своего представителя не обеспечил.

22.07.2020 г. в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией объявлен перерыв до 23.07.2020г.

В ходе рассмотрения дела № 033/06/33-666/2020, Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «БЛ ЭНЕРГО» (далее - заявитель, общество) на положения документации при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (закупка № 0328300032820000392).

В жалобе Заявитель изложил следующее.

Довод №1. Незаконно установлены антидемпинговые меры.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 108 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 в конкурсной документации может устанавливаться следующее условие: фиксированный размер экономии в денежном

выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, максимальный процент данной экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом.

При этом в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 108 Федерального закона 44-ФЗ от 05.04.2013, в случае установления в конкурсной документации фиксированного размера экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов и максимального процента от экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом, заявка на участие в конкурсе должна содержать предложение о проценте экономии.

В рамках конкурса участники конкурса понижают не цену контракта, а процент экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом.

Согласно статье 37 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 антидемпинговые меры применяются при проведении закупки, в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Поскольку при проведении конкурса снижается не цена контракта, антидемпинговые меры не применяются.

Более того, в документации о конкурсе установлено, что фиксированный размер экономии в денежном выражении, который должен обеспечить исполнитель контракта, составляет 50%. Таким образом, объем потребления энергетического ресурса (начальная (максимальная) цена контракта) в любом случае будет снижен более чем на 50%.

Однако в извещении (пункт 17.4.) и документации (пункт 30 Информационной карты) о конкурсе установлены антидемпинговые меры.

Довод №2. При проведении конкурса ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок по нестоимостному критерию оценки «Квалификация участников конкурса, 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».

Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации № 1085 от 28.11.2013.

На основании пункта 27 данных Правил показателем данного критерия оценки может являться показатель «Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема».

Таким образом, для оценки заявок на участие в конкурсе действующее законодательство Российской Федерации предусматривает установление такого критерия, как «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». Для данного критерия оценки предусмотрено установление показателя «Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема». Как следует из самого названия данного показателя, в его рамках оценке подлежит опыт сопоставимого, а не аналогичного, характера и сопоставимого объема. Иной порядок оценки заявок в рамках данного критерия нарушает принцип обеспечения конкуренции.

При проведении конкурса для оценки заявок участников установлен нестоимостной критерий оценки «Квалификация участников конкурса, 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».

Для оценки заявки по данному критерию установлены показатели:

- количество заключенных энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии;

- наличие исполненных в полном объеме энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии.

При оценке по данным показателям учитываются только энергосервисные контракты.

Однако по результатам конкурса заключается энергосервисный контракт, в рамках которого исполнитель за свой счет осуществляет энергосберегающие мероприятия на объекте заказчика, то есть осуществляет поставку товаров, выполняет строительно-монтажные, а при необходимости и проектные работы, в результате чего уменьшается потребление энергетических ресурсов.

Следовательно, сопоставимость опыта должна определяться исходя из характера поставки / работ, осуществляемой / выполняемых в рамках энергосберегающих мероприятий. Оценке должны подлежать не только энергосервисные контракты, но и любые контракты на поставку товаров / выполнение работ, аналогичных поставляемым / выполняемым в рамках энергосберегающих мероприятий.

Таким образом, в документации о конкурсе в приведенном критерии установлены показатели не сопоставимости, а требование о тождественности и аналогичности выполненных работ предмету конкурса, что не соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации и нарушает принцип обеспечения конкуренции.

Довод №3. Не установлены ограничения и условия допуска в соответствии со статьей 14 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013.

Постановлением Правительства Российской Федерации № 878 от 10.07.2019 установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В Перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации № 878 от 10.07.2019, включено оборудование электрическое осветительное (код 27.4. Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014).

На основании части 4 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств.

Приказом Министерства финансов Российской Федерации № 126н от 04.06.2018 установлены условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В Перечень товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в отношении которых установлены условия допуска для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный Приказом Министерства финансов Российской Федерации № 126н от 04.06.2018, также включено оборудование электрическое осветительное (код 27.4. Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014).

При этом в силу пункта 4 данный приказ подлежит применению при проведении конкурентных способов определения (подрядчиком, исполнителей).

В оборудование электрическое осветительное (код 27.4. Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014) входят лампы светодиодные.

Объектом конкурса является осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (реализация энергосберегающих мероприятий).

Одним из энергосберегающих мероприятий является замена световых приборов, в рамках которой производится установка светодиодных светильников (ламп), поставляемых исполнителем контракта.

Согласно условиям контракта, заключаемого по результатам конкурса, установленные светодиодные светильники (лампы) передаются в собственность заказчика.

Поскольку фактически осуществляется поставка товара, передаваемого в собственность заказчика, при проведении конкурса необходимо устанавливать ограничения, установленные частью 3 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 и Постановлением № 878 от 10.07.2019, а также условия допуска, установленные частью 4 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 и Приказом Министерства финансов Российской Федерации № 126н от 04.06.2018.

Однако при проведении конкурса не установлены ограничения и условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств.

Довод №4. Проект контракта, размещенный в составе документации о конкурсе, не соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

4.1 В соответствии с пунктом 9.3. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, в целях проведения расчетов Исполнитель в течение 20 (двадцати) календарных дней, следующих за отчетным периодом, направляет Заказчику, в том числе Акт о достигнутой экономии электрической энергии, промежуточный отчет, который должен содержать потребление электрической энергии в отчетном периоде (кВтч), расчет экономии потребления электрической энергии в отчетном периоде.

При этом в соответствии с пунктом 11.2.12. проекта контракта, размещенного в составе документации о

конкурсе, Заказчик обязан представлять Исполнителю информацию о потреблении электрической энергии в срок не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного Контрактом размера экономии (доли размера экономии).

Таким образом, согласно условиям проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, Заказчик вправе предоставлять информацию о потреблении электрической энергии позднее, чем Исполнитель должен направить отчет, содержащий данные о потреблении электрической энергии в отчетном периоде и расчет экономии. Отчет является одним из документов, на основании которых производится оплата.

4.2 В соответствии с пунктом 8.7. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, если фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тариф) на электрическую энергию меньше стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме, то фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тарифы) на электрическую энергию принимаются равной стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме.

Следовательно, в проект контракта должно быть включено условие о стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса.

Данное условие в проекте контракта, размещенном в составе документации о конкурсе, отсутствует.

4.3 В соответствии с пунктом 18 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации № 636 от 18.08.2010 энергосервисный контракт должен содержать указание в качестве меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соблюдению параметров условий деятельности заказчика, установленных законодательством Российской Федерации, включая требования технических регламентов, государственных стандартов, строительных норм и правил, других нормативных документов в области строительства, санитарных правил и норм, гигиенических нормативов при выполнении мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, обязанности исполнителя безвозмездно устранить выявленные недостатки и компенсировать убытки, возникшие у заказчика в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) указанного обязательства.

Пунктом 12.3. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, предусмотрена данная ответственность.

Пунктом 12.10. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, также предусмотрено взыскание штрафов, за исключением случаев, установленных пунктом 12.2. Контракта, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Пункт 12.10. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, не предусматривает исключение случаев, установленных пунктом 12.3. Контракта.

Следовательно, проектом контракта, размещенным в составе документации о конкурсе, в качестве меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соблюдению параметров условий деятельности заказчика, установленных законодательством Российской Федерации, включая требования технических регламентов, государственных стандартов, строительных норм и правил, других нормативных документов в области строительства, санитарных правил и норм, гигиенических нормативов при выполнении мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, предусмотрена не только обязанность исполнителя безвозмездно устранить выявленные недостатки и компенсировать убытки, возникшие у заказчика в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) указанного обязательства, но и уплата штрафа. Данная мера ответственности противоречит Постановлению Правительства Российской Федерации № 636 от 18.08.2010.

Довод №5. В характеристиках материалов для оказания услуг по объекту конкурса установлено избыточное требование: класс электробезопасности по ГОСТ ИЕС60598-1-2017 - II.

Данное требование является избыточным в связи со следующими доводами.

А. II класс рассчитан на защиту в электроустановках, которые не имеют заземляющего контакта. Такие изделия снабжаются двойной или усиленной изоляцией, что ведёт к удорожанию изделия. II класс защиты целесообразно использовать в помещениях, где отсутствует возможность произвести заземление. В I классе защиты помимо основной изоляции на металлических деталях заземляются доступные прикосновению части. В уличных установках, имеющих заземляющий контур (в нашем случае металлическая опора) I класс защиты достаточен.

Б. Имеется ПУЭ-7 п.6.1.37-6.1.49 "Правила устройства электроустановок. Раздел 6. Электрическое освещение. Раздел 7. Электрооборудование специальных установок. Главы 7.1, 7.2" (утв. Минтопэнерго России 06.10.1999) (ред. от 20.12.2017).

П.6.1.38. «Защитное заземление металлических корпусов светильников общего освещения»

предусматривает заземление светильников с различными источниками света, светодиодные источники туда не включены, но принципиально они не отличаются от всех остальных.

2. ГОСТ Р МЭК 60598-1-2017 Светильники. Часть 1. Общие требования и методы испытаний.

П. 1.2.23 светильник класса защиты II (classII luminaire): Светильник, в котором защита от поражения электрическим током обеспечивается не только основной изоляцией, но и путем применения двойной или усиленной изоляции и который не имеет устройства для защитного заземления или специальных средств защиты в электрической установке.

П. 1.2.22 светильник класса защиты I (classI luminaire): Светильник, в котором защита от поражения электрическим током обеспечивается не только основной изоляцией, но и путем присоединения доступных для прикосновения проводящих деталей к защитному (заземленному) проводу стационарной проводки таким образом, чтобы доступные для прикосновения детали не могли стать токоведущими деталями даже в случае повреждения основной изоляции.

Т.к. ПУЭ-7 предусматривают заземление светильников, а согласно ГОСТ Р МЭК 60598-1- 2017 заземление возможно только для светильников с классом защиты I, то требование конкурсной документации П.1.5. Требования к устанавливаемому оборудованию и материалам необоснованно указано класс защиты II.

По мнению Заявителя указанные нарушения являются существенными.

Представитель уполномоченного органа по существу дела пояснил, следующее.

Касается довода №1. Антидемпинговые условия.

Извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме (далее - конкурс) от 25.06.2020 №0328300032820000392 установлена начальная (максимальная) цена контракта в сумме - 58 609 334,40 руб.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

При этом, согласно части 3 статьи 108 Закона о контрактной системе, заключение энергосервисного контракта осуществляется в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом положений, предусмотренных статьей 108 Закона о контрактной системе. Указанный порядок заключения энергосервисного контракта также определен статьей 21 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В связи с этим, вопрос о применении антидемпинговых мер, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, поставлен в зависимость от предложенной цены участником конкурса, а также случая заключения энергосервисного контракта после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в установленном размере. При этом особенности заключения энергосервисных контрактов, определенных статьей 108 Закона о контрактной системе, законодателем отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно установленным заказчиком преимуществ и требований к участникам конкурса, круг участников - не ограничен.

Таким образом, в части включения заказчиком антидемпинговых условий в конкурсную документацию обосновано.

По 2 доводу: Критерии.

Заказчиком в конкурсной документации установлены следующие нестоимостные критерии оценки: Квалификация участников закупки, величина значимости критерия - 40%.

Для определения рейтинга, присуждаемого заявке участника конкурса по данному критерию, установлены следующие показатели:

Показатель 1: Количество заключенных энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии.

- коэффициент значимости показателя - 0,5.

В рамках указанного показателя оценивается общее количество заключенных энергосервисных контрактов (договоров) направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности.

Заказчиком установлена шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения:

| | Значение показателя | Количество баллов | по |
|--|---------------------|-------------------|----|
|--|---------------------|-------------------|----|

| | | |
|-----|---|-------------|
| п/п | | шкале (КБШ) |
| | отсутствие контрактов (договоров) | 0 |
| | наличие до 5 (включительно) контрактов (договоров) | 25 |
| | наличие от 6 до 10 (включительно) контрактов (договоров) | 50 |
| | наличие от 11 до 20 (включительно) контрактов (договоров) | 75 |
| | наличие 21 и более контрактов (договоров) | 100 |

По данному критерию оценка производится на основании данных о количестве заключенных энергосервисных контрактов (договоров), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, указанных участником открытого конкурса.

Каждый из указанных заключенных энергосервисных контрактов (договоров) должен соответствовать одновременно всем следующим условиям:

- Энергосервисный контракт (договор) не расторгнут на дату размещения на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> извещения о проведении настоящего конкурса. Обязательства участника открытого конкурса по исполнению мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности должны б - Предметом контракта (договора) является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии).

Участник открытого конкурса предоставляет реестр энергосервисных контрактов (договоров). Реестр контрактов (договоров) должен содержать номера сведений о контракте (номера реестровых записей), содержащихся в Едином реестре государственных и муниципальных контрактов (44-ФЗ), реестре договоров (223-ФЗ) на сайте www.zakupki.gov.ru.

Оценка в «0» баллов по показателю присваивается участнику конкурса, в составе заявки которого отсутствуют сведения по показателю.

При отсутствии у участника конкурса информации, подтверждающей наличие опыта оказания услуг и (или) подтверждающих документов, участнику конкурса по данному показателю присваивается «0» баллов.

Показатель 2: Наличие исполненных в полном объеме энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии

- коэффициент значимости показателя – 0,5.

В рамках указанного показателя оценивается наличие у участника конкурса исполненных (срок действия контракта закончен) энергосервисных контрактов (договоров) в полном объеме, стоимость исполненного обязательства по каждому из них составляет не менее 100 %.

Заказчиком установлена шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения:

| п/п | Значение показателя | Количество баллов по шкале (КБШ) |
|-----|---|----------------------------------|
| | Отсутствие исполненных в полном объеме контрактов (договоров) | 0 |
| | Наличие исполненных в полном объеме контрактов (договоров) | 100 |

Наличие исполненных в полном объеме энергосервисных контрактов (договоров) подтверждается:

- сведениями о контрактах (номера реестровых записей), содержащихся в Едином реестре государственных и муниципальных контрактов (44-ФЗ), реестре договоров (223-ФЗ) на сайте www.zakupki.gov.ru или копиями энергосервисных контрактов (договоров).

Оценка в «0» баллов по показателю присваивается участнику конкурса, в составе заявки которого отсутствуют сведения по показателю.

При отсутствии у участника конкурса информации, подтверждающей наличие опыта оказания услуг и (или) подтверждающих документов, участнику конкурса по данному показателю присваивается «0» баллов.

Целью проведения настоящего конкурса согласно Информационной карты является осуществление

действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (заключение энергосервисного договора).

Понятие энергосервисного договора дано в п. 8 ст. 2 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», согласно которого энергосервисный договор (контракт) - договор (контракт), предметом которого является осуществление исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов заказчиком.

Пунктами 3,4 ст. 2 Федерального закона № 261-ФЗ предусмотрено, что энергосбережение - это реализация организационных, правовых, технических, технологических, экономических и иных мер, направленных на уменьшение объема используемых энергетических ресурсов при сохранении соответствующего полезного эффекта от их использования (в том числе объема произведенной продукции, выполненных работ, оказанных услуг); энергетическая эффективность - характеристики, отражающие отношение полезного эффекта от использования энергетических ресурсов к затратам энергетических ресурсов, произведенным в целях получения такого эффекта, применительно к продукции, технологическому процессу, юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю.

Как следует из п.1 части 1 ст. 94 Закона о контрактной системе, приемка выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов выполнения работы, оказания услуги, предусмотренных контрактом, является одной из мер по исполнению контракта, реализуемой после заключения контракта и направленной на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом.

В соответствии с п. 5 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), обязательным для включения в текст энергосервисного договора (контракта) является положение, предусматривающее, 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.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются 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).

При этом, согласно пункту 3 Правил «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 пунктом 11 Правил оценки, для оценки заявок (предложений) по нестоимостным критериям оценки (показателям) заказчик вправе устанавливать предельно необходимое минимальное или максимальное количественное значение качественных, функциональных, экологических и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев.

В случае установления в документации о закупке показателя «опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема» заказчик раскрывает содержание, определяющее сопоставимость имеющегося у участников закупки опыта по поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг с предметом осуществляемой закупки, в том числе указывает единицу

измерения объема.

Сведения и документы, которые участник закупки может предоставить для подтверждения опыта работы, положениями Федерального закона № 44-ФЗ не регламентированы.

В случае установления показателя «опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема» заказчик вправе оценивать опыт участника закупки сопоставимого характера и объема по государственным и муниципальным контрактам.

По нестоимостному критерию оценки «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» установлены показатели:

(1) «Количество заключенных энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии»;

(2) «Наличие исполненных в полном объеме энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии».

По каждому из показателей установлено содержание, определяющее сопоставимость имеющегося у участников закупки опыта по поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг с предметом осуществляемой закупки.

Заказчиком содержание вышеназванного показателя раскрыто в конкурсной документации. Так:

- «успешность выполнения работ» должна быть подтверждена Актами сдачи-приемки выполненных работ, подписанными с двух сторон;

- «сопоставимый характер работ» определен как оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии), подтверждаемый энергосервисными контрактами (договорами) со ссылкой на Единый реестр государственных и муниципальных контрактов (44-ФЗ), реестр договоров (223-ФЗ).

Заказчиком также исполнена обязанность, предусмотренная пунктом 11 Правил: установлена значимость каждого показателя.

Исходя из этого, положение конкурсной документации в отношении предоставления в составе заявки актов определения экономии в подтверждение наличия достигнутой доли экономии энергетического ресурса (электрической энергии) соответствует положениям Закона о контрактной системе, Правилам оценки и необходимо для подтверждения «успешности выполнения работ».

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

Таким образом, устанавливая нестоимостной показатель «Опыт участника открытого конкурса в электронной форме по успешному выполнению работ (оказанию услуг) сопоставимого характера и объема», заказчик учел сопоставимый характер и объем работ (услуг), успешность выполнения работ в полном соответствии с положениями п. 8 ст. 2, ст. 19 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ, ст. 108 Закона № 44-ФЗ и Правилами оценки.

Код позиции по ОКПД2 для данной закупки: «71.12.11.100. Услуги в виде инженерно-технических консультаций по энергосбережению и повышению энергетической эффективности.»

С учетом особенностей, установленных для энергосервисных контрактов положениями Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и ст. 108 Закона о контрактной системе, довод заявителя о сопоставимости с энергосервисным контрактом также договоров поставки, выполнения работ, не обоснован.

По 3 доводу: По ограничениям.

Согласно п. 3 ст. 14 ФЗ № 44-ФЗ «В целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок».

Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 (далее – Постановление № 878) установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из Постановления № 878 следует, что ограничение допуска радиоэлектронной продукции применяется при поставках радиоэлектронной продукции, предусмотренной перечнем, утвержденным данным постановлением.

Таким образом, Постановление № 878 применяется в отношении контрактов, предметом которых является поставка радиоэлектронной продукции.

Постановление № 878 не содержит требования устанавливать ограничения допуска к материалам, применяемым исполнителем для оказания услуг или выполнения работ, в то числе для реализации энергосервисного контракта.

Объектом закупки являются осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии. При этом, перечень мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности на объекте энергосервиса включает:

| п/п | Наименование работ | Ед. измерения | Количество |
|-------------------------|--|---------------|------------|
| Электромонтажные работы | | | |
| . | Демонтаж и вывоз существующих светильников на склад Заказчика | шт. | 2 861 |
| . | Приобретение, доставка, монтаж светодиодных светильников | шт. | 2 881 |
| . | Приобретение, установка кронштейнов К1П-0,35-0,5 (однорожковый приставной) | шт. | 10 |
| Пуско-наладочные работы | | | |
| . | Пуско-наладочные работы | шт. | 1 |

Заказчиком осуществляется закупка услуг с кодом ОКПД2 71.12.11.100, а не закупка радиоэлектронной продукции с кодом ОКПД2 27.4, в отношении поставки которой установлено ограничение Постановлением № 878.

В силу части 1 статьи 14 Закона о контрактной системе при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 14 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых,

оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Приказ Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Приказ № 126н) принят для реализации полномочий по установлению условий допуска для целей осуществления закупок исключительно товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, что следует из его наименования, пункта 1 Приказа № 126н, утвержденного приложения, содержащего исключительно товары.

Таким образом, Приказ № 126н применяется исключительно при осуществлении закупок товаров, а именно в случае, если предметом контракта является поставка товара и не регулирует закупки работ, услуг.

На основании изложенного Приказ № 126н не применяется при осуществлении закупок работ, услуг (в случае, если предметом контракта является выполнение работ, оказание услуг), в том числе для выполнения, оказания которых используется товар.

Постановлением № 878 утвержден перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Исходя из данного перечня, содержащего исключительно товары, пункта 3 Постановления № 878 применяется при осуществлении закупок исключительно товаров (в случае, если предметом контракта является поставка товара).

Предметом конкурса являются услуги, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии, а не поставка товара. Таким образом, довод заявителя является необоснованным.

По 4 доводу:

4.1. Порядок расчетов.

П.9.3. контракта: «В целях проведения расчетов Исполнитель в течение 20 (двадцати) календарных дней, следующих за отчетным периодом, направляет Заказчику Акт о достигнутой экономии электрической энергии, счет на оплату и промежуточный отчет... В случае, если окончание отчетного периода приходится на декабрь очередного календарного года, указанные документы предоставляются Исполнителем не позднее 15 января следующего года.»

П.9.4. контракта: «Заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней со дня поступления документов, указанных в пункте 9.3 контракта, обязан подписать Акт о достигнутой экономии электрической энергии. При наличии разногласий Заказчик составляет Акт о наличии разногласий и направляет Исполнителю в течение 1 (одного) рабочего дня со дня его составления. Исполнитель обязан рассмотреть данный акт в течение 1 (одного) рабочего дня и направить Заказчику результат его рассмотрения. Акт о достигнутой экономии электрической энергии подписывается Заказчиком в течение 1 (одного) рабочего дня после урегулирования разногласий.»

Таким образом, для урегулирования Акта требуется максимально возможный срок: $20+3+1+1+1=26$ дней. Контрактом предоставлено право направления и согласования документов в течение определенных сроков, но не позднее указанных.

Пунктом 9.6. контракта срок оплаты заказчиком долей размера экономии по контракту ограничен 30 (тридцатью) днями со дня окончания периода достижения доли размера экономии, за который осуществляются расчеты.

При этом, если Акт подписывается заказчиком ранее предельных сроков на предоставление и подписание исполнительной документации, то платеж за отчетный период должен быть осуществлен в течение 5 (пяти) дней со дня подписания Акта о достигнутой экономии электрической энергии.

Положения контракта в части сроков оплаты соответствуют Постановлению № 636.

4.2. Стоимость единицы энергетического ресурса (средневзвешенный тариф).

В контракте предусмотрены следующие пункты, определяющие размер платежа с учетом тарифа:

«8.3. В случае, если достигнутый Исполнителем в отчетном периоде размер экономии, определенный в стоимостном выражении по средневзвешенной цене (тарифу) на электрическую энергию, фактически сложившейся за период достижения предусмотренного Контрактом размера экономии, менее размера экономии соответствующих расходов Заказчика на оплату электрической энергии, предусмотренного Контрактом для соответствующего периода, то размер платежа рассчитывается от фактически достигнутого размера экономии.

8.5. Размер платежа за достигнутую долю экономии в отчетном периоде составляет фиксированный процент от достигнутого размера экономии соответствующих расходов Заказчика на оплату электрической энергии, определенного в стоимостном выражении по средневзвешенной цене (тарифу) на электрическую

энергию, фактически сложившимся за период достижения предусмотренного контрактом размера экономии, с учетом факторов, оказывающих влияние на объемы потребления электрической энергии.

8.6. Под фактически сложившейся средневзвешенной ценой (тарифом) за отчетный период исполнения контракта на электрическую энергию понимается средневзвешенная цена (тариф) по которой осуществлялись расчеты за соответствующие объемы электрической энергии, сложившиеся за период достижения доли размера экономии. Фактически сложившаяся за период исполнения контракта цена (тариф) определяется как средневзвешенная цена (тариф), равная отношению суммы произведений объемов поставка электрической энергии и тарифов (цен), по которым осуществлялись расчеты за соответствующие объемы электрической энергии, сложившиеся за период достижения размера экономии (доли размера экономии) к суммарному объему поставки электрической энергии за этот период.

8.7. Если фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тариф) на электрическую энергию меньше стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме, то фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тарифы) на электрическую энергию принимаются равной стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме.»

Пункт 3 Постановления № 636 предписывает включать в энергосервисные контракты следующее условие:

«3. Определение размера экономии энергетического ресурса, который должен обеспечиваться исполнителем в результате исполнения контракта в натуральном выражении исходя из размера экономии в денежном выражении, сложившегося в результате определения исполнителя государственного (муниципального) заказа на энергосервис путем проведения конкурса, запроса котировок, аукциона (в том числе открытого аукциона в электронной форме), на условиях, предусмотренных для закупок частью 3 статьи 108 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и стоимости единицы энергетического ресурса, действующей на дату опубликования и (или) размещения извещения о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, запроса котировок, направления приглашения принять участие в закрытом конкурсе или аукционе (далее - объявление о проведении отбора).

Определение стоимости единицы энергетического ресурса при осуществлении расчетов за поставку (куплю-продажу, передачу) энергетического ресурса по нескольким ценам (тарифам) как средневзвешенной цены (тарифа), равной отношению суммы произведений объемов поставки (купли-продажи, передачи) энергетического ресурса, потребляемых заказчиком в течение не менее 6 календарных месяцев, предшествующих дате объявления о проведении отбора, по которым осуществлялись расчеты энергетического ресурса, и цен (тарифов), по которым осуществлялись расчеты за соответствующие объемы энергетического ресурса, к суммарному объему поставки (купли-продажи, передачи) энергетического ресурса.»

Стоимость единицы энергетического ресурса, действующая на дату опубликования и (или) размещения извещения о проведении открытого конкурса указана в расчете и обосновании начальной (максимальной) цены контракта (Приложение 3 к Информационной карте) в составе конкурсной документации:

«Стоимость единицы энергетического ресурса (средневзвешенный тариф) за 6 месяцев (декабрь 2019 года - май 2020 года) - 6,67 руб./кВтч с учетом НДС.»

Постановление № 636 не содержит указания на обязательность включения в энергосервисный контракт указанной стоимости.

Довод необоснован.

4.3. Ответственность за неисполнение обязательств.

В контракте есть пункт 12.2: «Исполнитель несет ответственность за неисполнение обязательств по достижению определенной в контракте доли размера экономии, определяемой по итогам расчетного периода в виде начисления неустойки (штрафа, пени). Неустойка (штраф, пеня) определяется в размере, равном произведению средневзвешенной цены (тарифа) на электрическую энергию, определяемой в соответствии с контрактом, и разницы между размером экономии электрической энергии в натуральном выражении, предусмотренного контрактом, и фактически достигнутым размером экономии в натуральном выражении в этот же календарный период. При этом разница между размером неустойки (штрафом, пени) за недостижение Исполнителем предусмотренного контрактом размера экономии (доли размера экономии) для соответствующего календарного периода и размером платежа в адрес Исполнителя за фактически достигнутую экономию не должна превышать 10 процентов от произведения цены (тарифа) на электрическую энергию, определяемой в соответствии с контрактом, и предусмотренного для соответствующего календарного периода размера экономии электрической энергии в натуральном выражении.», который соответствует требованиям пункта 18 Постановления № 636.

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.

На сегодняшний день 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 Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее - Правила).

В Правилах отсутствуют исключения для отдельных видов контрактов, заключаемых в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

Следовательно, заказчик обязан предусмотреть в энергосервисном контракте специальную ответственность, установленную для исполнителя Постановлением № 636 и вправе включить в контракт ответственность, предусмотренную Правилами.

Применение ответственности за конкретные нарушения при этом осуществляется исходя из существа нарушения и соответствующих правовых норм.

Довод необоснован.

4.4. Класс электробезопасности.

Согласно Приложению к описанию объекта закупки для светильников светодиодных установлен класс электробезопасности по ГОСТ IEC 60598-1-2017: II (второй).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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 документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно п. 1.2.23 и Примечания 1 к пункту 1.2.23 ГОСТ IEC 60598-1-2017. Межгосударственный стандарт. Светильники. Часть 1:

- светильник класса защиты II (class II luminaire): Светильник, в котором защита от поражения электрическим током обеспечивается не только основной изоляцией, но и путем применения двойной или усиленной изоляции и который не имеет защитного заземления или специальных средств защиты в электрической установке.

Примечание 1 - К таким светильникам могут быть отнесены светильники следующих типов:

а) Светильник с прочным корпусом, полностью выполненным из изоляционного материала, который закрывает все металлические детали, кроме таких деталей, как шильдики, винты, заклепки, изолированные от токоведущих деталей изоляцией, эквивалентной по крайней мере усиленной изоляции. Такой светильник называют светильником класса защиты II с изоляционным корпусом.

б) Светильнике практически сплошным металлическим корпусом, изолированным от токоведущих частей по крайней мере двойной или усиленной изоляцией. Такой прибор называют светильником класса защиты II с металлическим корпусом.

с) Светильник, представляющий собой комбинацию указанных в перечислениях а) и б) исполнений.

Пунктом 18 Приложению к описанию объекта закупки для светильников светодиодных установлено требование к корпусу светильника: «Корпус светильника (корпус, отсек для блока питания, кронштейн) должен быть изготовлен из литого под давлением алюминиевого сплава. - Материал покрытия корпуса светильника - порошковое антикоррозийное».

Довод заявителя «В уличных установках, имеющих заземляющий контур (в нашем случае металлическая опора) I класс защиты достаточен» не соответствует действительности. Железобетонные опоры наружного освещения не имеют заземляющего контура.

Таким образом, применение совокупных требований к корпусу светильника и классу защиты светильника (классу электробезопасности) полностью соответствуют ГОСТ IEC 60598-1-2017.

В силу Закона о контрактной системе Заказчик самостоятельно в целях удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки, самостоятельно устанавливает сроки выполнения работ, оказания услуг исходя из собственных потребностей.

Установленное требование не противоречит Закону № 44-ФЗ. Довод необоснован.

Позиция заказчика аналогична позиции уполномоченного органа.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия пришла к следующим выводам.

26.06.2020г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0328300032820000392 на выполнение работ по осуществлению действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии

Начальная (максимальная) цена контракта составляет: 58 609 334,40 руб. (пятьдесят восемь миллионов шестьсот девять тысяч триста тридцать четыре рубля 40 копеек).

Касаемо довода №1.

В рамках конкурса участники конкурса понижают не цену контракта, а процент экономии, который может быть уплачен исполнителю в соответствии с энергосервисным контрактом.

Согласно статье 37 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 антидемпинговые меры применяются при проведении закупки, в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Поскольку при проведении конкурса снижается не цена контракта, антидемпинговые меры не применяются.

Довод №1 подтвержден, действия заказчика (уполномоченного органа) нарушают статью 37 Закона о контрактной системе в сфере закупок и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Касаемо довода №2. Ненадлежащий порядок оценки заявок по нестоимостному критерию оценки «Квалификация участников конкурса, 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 соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе в сфере закупок конкурсная документация должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии: 1) цена контракта; 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ; 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки; 4) *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.*

В соответствии с частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 N 1085 "Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Правила оценки заявок).

Пунктом 27 Правил оценки заявок установлено, что показателем нестоимостного критерия оценки "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" с учетом особенностей, предусмотренных пунктами 27(1) и 27(4) Правил

оценки заявок, может быть в том числе *опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема.*

Вместе с тем при осуществлении закупок иных товаров, работ, услуг в случае наличия в документации о закупке показателя "опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема" критерия "квалификация участников закупки" заказчик самостоятельно устанавливает требования к порядку подтверждения наличия опыта у участника закупки, а также раскрывает *содержание, определяющее сопоставимость имеющегося у участников закупки опыта по поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг с предметом осуществляемой закупки.*

Для оценки заявки по данному критерию установлены показатели:

- количество заключенных энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии;

- наличие исполненных в полном объеме энергосервисных контрактов, предметом которых является оказание услуг (выполнение работ), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии.

Таким образом, при оценке по данным показателям учитываются только энергосервисные контракты.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что оценке должны подлежать не только энергосервисные контракты, но и любые контракты на поставку товаров (выполнение работ, аналогичных поставляемым) выполняемым в рамках энергосберегающих мероприятий.

Таким образом довод №2 подтвержден, действия заказчика (уполномоченного органа) нарушают пункт 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе в сфере закупок и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Касаемо довода №3. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком, Уполномоченным органом в Конкурсной документации не применены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, установленные в соответствии с Постановлением N 878.

Пунктом 2 Постановления N 878 установлен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 4 Постановления N 878 установлено, что ограничение на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

На заседании Комиссии установлено, что объектом закупки является осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (реализация энергосберегающих мероприятий).

Одним из энергосберегающих мероприятий является замена световых приборов, в рамках которой производится установка светодиодных светильников (ламп), поставляемых исполнителем контракта.

Согласно условиям контракта, заключаемого по результатам конкурса, установленные светодиодные светильники (лампы) передаются в собственность заказчика.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в рамках закупки услуг с использованием товара, в том числе при выполнении мероприятий в рамках энергосервисного контракта, фактически осуществляется поставка товара, передаваемого в собственность Заказчика, что подразумевает необходимость применения ограничений, установленных Постановлением N 878.

Вместе с тем, Заказчиком, Уполномоченным органом в Конкурсной документации не установлено ограничений, предусмотренных Постановлением N 878.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Касаемо довода №4. Проект контракта, размещенный в составе документации о конкурсе, не соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 Закона о контрактной системе, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки

поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требований к их предоставлению.

В соответствии с **пунктом 9.3. проекта контракта**, размещенного в составе документации о конкурсе, в целях проведения расчетов Исполнитель в течение 20 (двадцати) календарных дней, следующих за отчетным периодом, направляет Заказчику, в том числе Акт о достигнутой экономии электрической энергии, промежуточный отчет, который должен содержать потребление электрической энергии в отчетном периоде (кВтч), расчет экономии потребления электрической энергии в отчетном периоде.

При этом в соответствии с **пунктом 11.2.12. проекта контракта**, размещенного в составе документации о конкурсе, Заказчик обязан представлять Исполнителю информацию о потреблении электрической энергии в срок не позднее 30 дней со дня окончания периода достижения предусмотренного Контрактом размера экономии (доли размера экономии).

Таким образом, согласно условиям проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, Заказчик вправе предоставлять информацию о потреблении электрической энергии позднее, чем Исполнитель должен направить отчет, содержащий данные о потреблении электрической энергии в отчетном периоде и расчет экономии. Отчет является одним из документов, на основании которых производится оплата.

В соответствии с **пунктом 8.7. проекта контракта**, размещенного в составе документации о конкурсе, если фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тариф) на электрическую энергию меньше стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме, то фактически сложившаяся за расчетный период средневзвешенная цена (тарифы) на электрическую энергию принимаются равной стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса в электронной форме.

Отсюда следует, в проект контракта должно быть включено условие о стоимости единицы электрической энергии, действующей на дату опубликования извещения о проведении конкурса.

Данное условие в проекте контракта, размещенном в составе документации о конкурсе, отсутствует.

В соответствии с пунктом 18 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации № 636 от 18.08.2010 энергосервисный контракт должен содержать указание в качестве меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соблюдению параметров условий деятельности заказчика, установленных законодательством Российской Федерации, включая требования технических регламентов, государственных стандартов, строительных норм и правил, других нормативных документов в области строительства, санитарных правил и норм, гигиенических нормативов при выполнении мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, обязанности исполнителя безвозмездно устранить выявленные недостатки и компенсировать убытки, возникшие у заказчика в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) указанного обязательства.

Пунктом 12.3. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, предусмотрена данная ответственность.

Пунктом 12.10. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, также предусмотрено взыскание штрафов, за исключением случаев, установленных пунктом 12.2. Контракта, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Пункт 12.10. проекта контракта, размещенного в составе документации о конкурсе, не предусматривает исключение случаев, установленных пунктом 12.3. Контракта.

Следовательно, проектом контракта, размещенным в составе документации о конкурсе, в качестве меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соблюдению параметров условий деятельности заказчика, установленных законодательством Российской Федерации, включая требования технических регламентов, государственных стандартов, строительных норм и правил, других нормативных документов в области строительства, санитарных правил и норм, гигиенических нормативов при выполнении мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, предусмотрена не только обязанность исполнителя безвозмездно устранить выявленные недостатки и компенсировать убытки, возникшие у заказчика в результате неисполнения ненадлежащего исполнения) указанного обязательства, но и уплата штрафа. Данная мера ответственности противоречит Постановлению Правительства Российской Федерации № 636 от 18.08.2010.

Получается, что довод № 4 подтвержден, вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают пункт 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок и содержат признаки

состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия Владимирского УФАС России соглашается с доводом №5 Заявителя касаясь класса электробезопасности по ГОСТ ИЕС60598-1-2017 – II в виду следующего.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Согласно Приложению к описанию объекта закупки конкурсной документации заказчиком указано: **Класс электробезопасности по ГОСТ ИЕС 60598-1-2017 II (второй).**

Установлено, что II класс рассчитан на защиту в электроустановках, которые не имеют заземляющего контакта.

ГОСТ Р МЭК 60598-1-2017 Светильники. Часть 1. Общие требования и методы испытаний.

1.2.23 светильник класса защиты II (classII luminaire): Светильник, в котором защита от поражения электрическим током обеспечивается не только основной изоляцией, но и путем применения двойной или усиленной изоляции и который не имеет устройства для защитного заземления или специальных средств защиты в электрической установке.

1.2.22 светильник класса защиты I (classI luminaire): Светильник, в котором защита от поражения электрическим током обеспечивается не только основной изоляцией, но и путем присоединения доступных для прикосновения проводящих деталей к защитному (заземленному) проводу стационарной проводки таким образом, чтобы доступные для прикосновения детали не могли стать токоведущими деталями даже в случае повреждения основной изоляции.

ПУЭ-7 предусматривают заземление светильников, а согласно ГОСТ Р МЭК 60598-1- 2017 заземление возможно только для светильников с классом защиты I, поэтому требования к устанавливаемому оборудованию и материалам необоснованно указано класс защиты II.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа не соответствуют пункту 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе в сфере закупок и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БЛ ЭНЕРГО» на положения документации при проведении открытого конкурса в электронной форме для заключения энергосервисного контракта на осуществление действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии (закупка № 0328300032820000392) по доводам, изложенным в ней, обоснованной.

2. Признать заказчика (уполномоченного органа) нарушившим часть 3 статьи 14, пункт 1 части 13 статьи 34, статью 37, пункт 1, пункт 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Ввиду утверждения закупочной документации должностным лицом уполномоченного органа, вынести в отношении уполномоченного органа, конкурсной комиссии, оператора электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.