**ОБЗОР АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ РАЗМЕЩЕНИЯ**

**ЗАКАЗОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД**

**(АВГУСТ 2022 ГОДА)**

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 31 августа 2022 года

**1. Неправомерный отказ в допуске к участию в аукционе, влечет привлечение к административной ответственности членов аукционной комиссии заказчика.**

Заказчик провел электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку автоматизированных рабочих мест.

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о возможных признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Аукционной комиссии при проведении Заказчиком, Аукционной комиссией, Оператором электронной площадки Аукциона.

В результате рассмотрения обращения и осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее по тексту в редакции от 05.07.2021 - Закон о контрактной системе) внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

На основании части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом "б" пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная подпунктом "б" пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В силу части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Согласно пункту 2.1.1.1.2 документации об Аукционе первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать "конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в настоящей документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии), в случае отсутствия в настоящей документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в настоящей документации об электронном аукционе".

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с отсутствием в составе заявки на участие в Аукционе сведений о товарном знаке предлагаемого к поставке товара.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в составе заявки Заявителя представлена информация о характеристиках предлагаемого к поставке товара, при этом отсутствует указание на товарный знак.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в связи с отсутствием информации о товарном знаке у Аукционной комиссии отсутствует возможность проверить достоверность предлагаемых к поставке товаров, в связи с чем Аукционной комиссией принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Вместе с тем согласно требованиям подпункта "б" пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе товарный знак указывается в составе первой части заявки на участие в электронном аукционе в случае его наличия, в связи с чем решение Аукционной комиссии об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе по данному основанию является неправомерным.

Товарный знак не относится к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, его отсутствие не значит, что товар не соответствует характеристикам, установленным в документации. Кроме того, положениями Гражданского кодекса Российской Федерации не установлена для юридического лица или индивидуального предпринимателя обязанность регистрации товарного знака.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что вышеуказанные действия Аукционной комиссии, неправомерно принявшей решение об отказе в допуске Заявителю, нарушают требования части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Необходимо отметить, что Аукцион проводился Заказчиком в соответствии с частью 5 статьи 15 Закона о контрактной системе. Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 25.07.2022 N МШ/70010/22, в случае выявления в действиях отдельных видов юридических лиц нарушений Закона о контрактной системе при проведении такими лицами закупочных процедур в соответствии с частями 4, 4.1, 5 статьи 15 Закона о контрактной системе, к указанным лицам применяются меры административной ответственности, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32.1, 7.32.5, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия состава административного правонарушения должностному лицу ФАС России.

Должностное лицо ФАС России, рассмотрев материалы дела, приняло решение о составлении протокола и возбуждении дела об административном правонарушении.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России не усмотрело признаков малозначительности совершенного правонарушения и приняло решение о привлечении члена аукционной комиссии к административной ответственности.

(Постановление ФАС России от 04.08.2022 по делу N 28/04/7.30-2062/2022)

**2. Объединение в один объект закупки работ, технологически и функционально не связанных между собой, влечет привлечение должностного лица, утвердившего документацию, к административной ответственности.**

Заказчиком проводился электронный аукцион на право заключения государственного контракта на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения.

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о возможных признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Заказчика при проведении Аукциона.

В результате осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Согласно извещению о проведении Аукциона, документации об Аукционе предметом контракта является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Челябинской области.

В соответствии с документацией об Аукционе необходимо осуществить выполнение работ по содержанию автомобильных дорог в количестве 573 объекта, расположенных в различных районах Челябинской области. При этом общая протяженность дорог, требующих обслуживания, согласно документации об Аукционе составляет около 2 594 км.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили доказательств, подтверждающих, что все объекты улично-дорожной сети, содержание которых необходимо произвести в рамках исполнения контракта, имеют общие границы и неразрывно связаны между собой, а также что оказание услуг по объекту закупки выполнимо исключительно в рамках единого технологического процесса.

Следовательно, Заказчиком в один объект закупки объединено выполнение работ по содержанию объектов улично-дорожной сети, расположенных в разных районах области и не связанных между собой, что приводит к увеличению объема выполняемых работ, начальной (максимальной) цены контракта, суммы обеспечения заявки, обеспечения исполнения контракта и влечет к ограничению количества участников Аукциона.

Комиссией ФАС России установлено, что вышеуказанные действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе требования, способствующие ограничению количества участников закупки, нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия состава административного правонарушения должностному лицу ФАС России.

Должностное лицо ФАС России, рассмотрев материалы дела, приняло решение о составлении протокола и возбуждении дела об административном правонарушении, установив при этом субъект административного правонарушения.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России не усмотрело признаков малозначительности совершенного правонарушения и приняло решение о привлечении должностного лица Заказчика, утвердившего документацию, к административной ответственности.

(Постановление ФАС России от 04.08.2022 по делу N 28/04/7.30-2014/2022)

**3. Нарушение порядка применения национального режима при осуществлении закупок влечет привлечение к административной ответственности должностного лица заказчика.**

Заказчик проводил электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку мобильных инспекционно-досмотровых комплексов обратного рассеивания.

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о возможных признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Заказчика при проведении Аукциона.

В результате рассмотрения обращения и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно пункту 10 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении аукциона.

Частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 устанавливается 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 соответствии с указанной нормой Закона о контрактной системе Правительством Российской Федерации принято Постановление Правительства Российской Федерации от 30.04.2020 N 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства" (далее - Постановление N 616).

Согласно пункту 1 Постановления N 616 устанавливается запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд по перечню согласно приложению (далее - Перечень).

Так, в Перечень включен товар с ОКПД2 29.10.59.390 "Средства автотранспортные специального назначения прочие, не включенные в другие группировки".

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, объектом закупки является поставка мобильных инспекционно-досмотровых комплексов обратного рассеивания.

Вместе с тем в извещении о проведении Аукциона, а также в документации об Аукционе не установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, предусмотренный Постановлением N 616.

В соответствии с пунктом 3 Постановления N 616 указанные в пунктах 1 и 2 Постановления N 616 запреты не применяются в случае отсутствия на территории Российской Федерации производства промышленного товара, которое подтверждается в отношении промышленных товаров, предусмотренных перечнем, наличием разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выдаваемого с использованием государственной информационной системы промышленности в порядке, установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации (далее - Минпромторг России).

Представители Заказчика на заседание Комиссии ФАС России представили сведения, согласно которым в ответ на направленную Заказчиком в Минпромторг России заявку о выдаче разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара (далее - Заявка) получено разрешение Минпромторга России на закупку товара "Мобильный досмотровый комплекс" (далее - Разрешение), в связи с чем Заказчиком в документации об Аукционе не установлен запрет, предусмотренный Постановлением N 616.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявка является приложением к Разрешению. При этом в Заявке установлены следующие характеристики товара "Мобильный инспекционно-досмотровый комплекс обратного рассеивания": "длина (мм) - 6 100", "ширина (мм) - 2 200", "высота/толщина (мм) - 2 730", "максимальная технически допустимая масса закупаемого товара (кг) - 3 800".

Вместе с тем техническим заданием документации об Аукционе установлены следующие характеристики товара "Мобильный инспекционно-досмотровый комплекс обратного рассеивания": "Габаритные размеры "МИДК-ОР" не должны превышать 6,8 x 2,5 x 2,8 м", "масса "МИДК-ОР" не должна превышать 5 000 кг".

В силу пункта 11 Постановления N 616 при размещении информации о проведении процедуры закупки указываются характеристики промышленного товара, идентичные характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России для получения разрешения, предусмотренного подпунктом "а" пункта 3 Постановления N 616. Аналогичное положение об указании характеристик промышленного товара, идентичных характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России, содержится в Разрешении.

Учитывая, что Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлены характеристики товара "Мобильный инспекционно-досмотровый комплекс обратного рассеивания", отличные от характеристик, указанных в Заявке, на основании которых Минпромторгом России выдано Разрешение, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Заказчиком в документации об Аукционе в нарушение требований части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе не установлен запрет, предусмотренный Постановлением N 616.

Указанные действия Заказчика содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия состава административного правонарушения должностному лицу ФАС России.

Должностное лицо ФАС России, рассмотрев материалы дела, приняло решение о составлении протокола и возбуждении дела об административном правонарушении.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России не усмотрело признаков малозначительности совершенного правонарушения и приняло решение о привлечении должностного лица заказчика к административной ответственности.

(Постановление ФАС России от 23.08.2022 по делу N 28/04/7.30-2448/2022)

**4. Неправомерный выбор способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) влечет привлечение к административной ответственности должностного лица заказчика.**

Заказчик проводил запрос предложений в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству и реконструкции автомобильной дороги.

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя, содержащая информацию о возможных признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Заказчика при проведении Заказчиком, Оператором электронной площадки Запроса предложений.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных Законом о контрактной системе, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также - электронные процедуры).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно части 17 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями пункта 6 части 2 статьи 83, пункта 2 части 2 статьи 83.1 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 83.1 Закона о контрактной системе заказчик вправе осуществлять закупку путем проведения запроса предложений в электронной форме в случае осуществления закупки товара, работы или услуги, являющихся предметом контракта, расторжение которого осуществлено заказчиком на основании части 9 или 15 статьи 95 Закона о контрактной системе. При этом в случае, если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, при заключении нового контракта на основании настоящего пункта количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненной работы или оказанной услуги по расторгаемому контракту, а цена контракта должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что основанием проведения Запроса предложений является односторонний отказ от исполнения государственного контракта, заключенного между подрядчиком и Заказчиком.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что 08.07.2021 Заказчиком размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение аналогичных работ, установленных в извещении о проведении Запроса предложений, документации о Запросе предложений. При этом 18.08.2021 Заказчиком принято решение об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и размещении Запроса предложений.

Вместе с тем Законом о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень оснований для определения подрядчика путем проведения запроса предложений в электронной форме. При этом такое основание, как отмена определения поставщика (подрядчика, исполнителя), не предусмотрено положениями Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Заказчиком неправомерно выбран способ определения исполнителя (поставщика) путем проведения запроса предложений. Указанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия состава административного правонарушения должностному лицу ФАС России.

Должностное лицо ФАС России, рассмотрев материалы дела, приняло решение о составлении протокола и возбуждении дела об административном правонарушении.

Следует отметить, что Комиссией ФАС России в ходе рассмотрения упомянутой жалобы и проведения внеплановой проверки в действиях Заказчика также было установлено нарушение требований Закона о контрактной системе при формировании документации о Запросе предложений, по факту которого должностным лицом ФАС России по результатам изучения материалов дела был составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Согласно части 6 статьи 4.4 КоАП РФ если при проведении одного контрольного (надзорного) мероприятия в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля выявлены два и более административных правонарушения, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статьи) раздела II КоАП РФ либо закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, при назначении административного наказания за совершение указанных административных правонарушений применяются правила назначения административного наказания, предусмотренные частями 2 - 4 статьи 4.4 КоАП РФ.

Субъектом вышеуказанных административных правонарушений, предусмотренных частью 4.2 статьи 7.30 и частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, являлось одно и то же должностное лицо Заказчика, в связи с чем в целях применения положений части 6 статьи 4.4 КоАП РФ должностным лицом ФАС России было вынесено определение об объединении материалов указанных дел в одно производство.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России не усмотрело признаков малозначительности совершенного правонарушения и приняло решение о привлечении должностного лица Заказчика к административной ответственности с назначением наказания в пределах санкции, предусматривающей более строгое административное наказание.

(Постановление ФАС России от 15.08.2022 по делу N 28/04/7.30-2263/2022)

**5. Отсутствие в документации об Аукционе запрета, предусмотренного** **Постановлением** **Правительства от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 1236), а также обоснования невозможности использования такого запрета влечет привлечение к административной ответственности должностного лица заказчика.**

Заказчик провел электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку автоматизированных рабочих мест.

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о возможных признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Аукционной комиссии при проведении Заказчиком, Аукционной комиссией, Оператором электронной площадки Аукциона.

В результате рассмотрения обращения и осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 2 Постановления N 1236 установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в едином реестре российского программного обеспечения и реестре евразийского программного обеспечения отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения и (или) реестр евразийского программного обеспечения и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

В случае невозможности применения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранного государства, Постановлением N 1236 определен Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее соответственно - Обоснование, Порядок).

Пунктом 3 Порядка установлен исчерпывающий перечень сведений, необходимых для указания Заказчиком в обосновании невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

В соответствии с пунктом 6 Порядка размещение обоснования в единой информационной системе в сфере закупок осуществляется заказчиком одновременно с размещением извещения об осуществлении закупки.

На заседании Комиссии установлено, что техническим заданием документации об Аукционе предусмотрена обязанность исполнителя поставить Заказчику в рамках исполнения контракта автоматизированное рабочее место с предустановленной операционной системой "Microsoft Windows 10 Pro".

При этом Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком в документации об Аукционе не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, в соответствии с Постановлением N 1236, а также не размещено Обоснование.

Указанные действия Заказчика признаны Комиссией ФАС России нарушающими требования части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержащими признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия состава административного правонарушения должностному лицу ФАС России.

Должностное лицо ФАС России, рассмотрев материалы дела, приняло решение о составлении протокола и возбуждении дела об административном правонарушении.

Следует отметить, что нарушения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, сопряженные с применением национального режима, имеют особый характер, и повышенное внимание со стороны контрольных и надзорных органов, связанное с государственной политикой, направленной на стимулирование производства отечественных товаров, расширение возможностей участия в закупках российских товаропроизводителей и развитие национальной экономики, в связи с чем в административной практике ФАС России нечасто встречаются случаи признания указанных нарушений малозначительными и освобождения совершивших их лиц от административной ответственности.

Так и по вышеописанному нарушению по итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России не усмотрело признаков малозначительности совершенного правонарушения и приняло решение о привлечении должностного лица заказчика к административной ответственности.

(Постановление ФАС России от 04.08.2022 по делу N 28/04/7.30-2314/2022)

**ОБЗОР ПРАКТИКИ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ НА ДЕЙСТВИЯ (БЕЗДЕЙСТВИЕ)**

**ЗАКАЗЧИКА, УПОЛНОМОЧЕННОГО ОРГАНА (УЧРЕЖДЕНИЯ),**

**СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ, КОМИССИИ ПО ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ**

**ЗАКУПОК, ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА КОНТРАКТНОЙ СЛУЖБЫ,**

**КОНТРАКТНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО, ОПЕРАТОРА ЭЛЕКТРОННОЙ ПЛОЩАДКИ**

**ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ЗАКУПОК В СООТВЕТСТВИИ С ПОЛОЖЕНИЯМИ**

**ФЕДЕРАЛЬНОГО** **ЗАКОНА** **ОТ 5 АПРЕЛЯ 2013 ГОДА N 44-ФЗ**

**"О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ,**

**УСЛУГ ДЛЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД"**

**(АВГУСТ 2022 ГОДА)**

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 31 августа 2022 года

Приведенный в настоящем обзоре анализ практики антимонопольного органа свидетельствует о наличии ряда типовых ошибок, которые допускают заказчики, уполномоченные органы при формировании лота, применении национального режима, размещении извещения о проведении закупки, а также при применении подзаконных нормативных актов.

**1. В первом примере Комиссия ФАС России пришла к выводу о наличии в действиях заказчика нарушений при установлении дополнительных требований к участникам закупки, а также порядка оценки заявок.**

В ФАС России поступило обращение о согласовании возможности заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с правилами согласования контрольным органом в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (далее - Правила), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2020 N 961.

При проведении на основании пункта 4 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки ФАС России установила.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг дополнительные требования.

Указанные дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 N 2571 "О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации" (далее - Постановление N 2571).

В соответствии с позицией 17 приложения к Постановлению N 2571 при выполнении работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги установлено дополнительное требование к участникам закупки о наличии у участника закупки следующего опыта выполнения работ:

1) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги;

2) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги;

3) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги.

*В соответствии с* *абзацем пятым подпункта "б" пункта 3* *Постановления N 2571 договором, предусмотренным* *пунктом 1 позиции 2**,* *пунктом 1 позиции 9**,* *пунктом 1 позиции 10**,* *пунктом 1 позиции 11**,* *пунктом 1 позиции 12**,* *позицией 14**,* *пунктами 1* *и* *2 позиции 15**,* *пунктом 2 позиции 17**,* *пунктами 1* *и* *2 позиции 18**,* *позициями 32* *-* *36* *и* *пунктом 1 позиции 37* *приложения в графе "Дополнительные требования к участникам закупки", считается контракт, заключенный и исполненный в соответствии с* *Законом* *о контрактной системе, либо договор, заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным* *законом* *от 18.07.2011 "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".*

Согласно Извещению объектом закупки является капитальный ремонт автомобильной дороги.

Таким образом, в соответствии с Извещением к участникам закупки предъявляются дополнительные требования, предусмотренные позицией 17 приложения к Постановлению N 2571.

*Вместе с тем в требованиях к содержанию, составу заявки на участие в закупке установлено следующее:* "Исходя из требований пункта 28 Положения, требований, установленных подпунктом "б" пункта 3 Постановления Правительства N 2571, пункта 17 Приложения к Постановлению Правительства РФ от 29.12.2021 N 2571:

*"****наличие опыта участника закупки исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги, должно быть подтверждено следующими документами:***

***- заключенным и исполненным в соответствии с Федеральным*** ***законом*** ***N 44-ФЗ контрактом, а также заключенным и исполненным в соответствии с Федеральным*** ***законом*** ***от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" договором****;*

*- актом приемки объекта капитального строительства, а также актом (актами) выполненных работ, подтверждающим (подтверждающими) цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ, подписанных не ранее чем за 5 лет до дня окончания срока подачи заявок на участие в закупке;*

*- разрешением на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решением о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации".*

*Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком в Извещении ненадлежащим образом установлены дополнительные требования к участникам закупки, поскольку вышеуказанное условие исключает возможность подтверждения опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги, гражданско-правовым договором, заключенным в процессе обычной хозяйственной деятельности юридических лиц.*

*Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика нарушают* *часть 6 статьи 31* *Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 4 статьи 7.30* *Кодекса об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).*

2. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее критерии оценки заявок на участие в конкурсах, величины значимости этих критериев в соответствии с Законом о контрактной системе.

Частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе установлено, что порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Так, Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 N 2604 "Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 20.12.2021 N 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации" утверждено Положение об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Положение).

Согласно пункту 2 Положения "оценка заявок" - действия членов комиссии по осуществлению закупок по присвоению в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, и в соответствии с Положением баллов заявкам (частям заявок) на основании информации и документов участников закупок.

Подпунктом "в" пункта 24 Положения установлено, что для оценки заявок по критерию оценки "Квалификация участников закупки" применяется показатель оценки "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта".

В силу подпункта "а" пункта 28 Положения в случае применения показателя оценки "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта" 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.

Согласно подпункту "в" пункта 31 Положения при осуществлении закупки, по результатам проведения которой заключается контракт, предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, **капитальному ремонту**, сносу объекта капитального строительства **(в том числе линейного объекта)**, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, документом, предусмотренным приложением N 1 к Положению, в отношении показателя "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта", его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), предусматривающего выполнение работ на одном из объектов, соответствующих объекту закупки:

*- объект капитального строительства (за исключением линейного объекта);*

*- линейный объект, за исключением автомобильной дороги;*

*-* ***автомобильная дорога****;*

*- особо опасный, технически сложный и уникальный объект капитального строительства;*

*- объект культурного наследия (памятник истории и культуры) народов Российской Федерации.*

В соответствии с подпунктом "г" пункта 31 Положения устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), относящегося к одному или нескольким из следующих договоров (контрактов):

- контракт, предусмотренный частью 16 статьи 34 Закона о контрактной системе (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства);

- контракт, предусмотренный частью 16.1 статьи 34 Закона о контрактной системе;

- контракт, предусмотренный частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе;

*- договор, не относящийся к контрактам, указанным в* абзацах втором - четвертом подпункта "г" пункта 31 Положения, *и предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.*

Согласно пункту 2 статьи 5 Федерального закона от 08.11.2007 N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон об автомобильных дорогах) автомобильные дороги в зависимости от вида разрешенного использования подразделяются на автомобильные дороги общего пользования и автомобильные дороги необщего пользования.

В соответствии с пунктом 4 статьи 5 Закона об автомобильных дорогах к автомобильным дорогам необщего пользования относятся автомобильные дороги, находящиеся в собственности, во владении или в пользовании исполнительных органов государственной власти, местных администраций (исполнительно-распорядительных органов муниципальных образований), физических или юридических лиц и используемые ими исключительно для обеспечения собственных нужд либо для государственных или муниципальных нужд. Перечни автомобильных дорог необщего пользования федерального, регионального или межмуниципального значения утверждаются соответственно уполномоченными федеральными органами исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации. В перечень автомобильных дорог необщего пользования регионального или межмуниципального значения не могут быть включены автомобильные дороги необщего пользования федерального значения и их участки. Перечень автомобильных дорог необщего пользования местного значения может утверждаться органом местного самоуправления.

*Согласно порядку оценки заявок, установленному в Извещении, по детализирующему показателю "Общая цена исполненных участником закупки договоров" (далее - Детализирующий показатель) показателя "Наличие у участников закупки опыта работы, связанного с предметом контракта" критерия "Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" (далее - Критерий) к оценке принимаются исполненные договоры, относящиеся к договорам (контрактам), предусмотренным* *подпунктом "г" пункта 31* *Положения, предусматривающие выполнение работ на автомобильной дороге* ***общего пользования****.*

*Вместе с тем при оценке заявок участников закупки в отношении показателя оценки, предусмотренного* *подпунктом "в" пункта 24* *Положения, к оценке могут быть приняты один или несколько из предусмотренных* *подпунктом "г" пункта 31* *Положения исполненных контрактов (договоров) по одному из объектов, указанных в* *подпункте "в" пункта 31* *Положения, соответствующему объекту закупки.*

*Таким образом, ограничение числа участников закупки введением конкретизации объектов капитального строительства противоречит положениям* *Закона* *о контрактной системе и* *Положению**.*

*Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что установление Заказчиками в порядке оценки заявок положения о том, что к оценке будут приниматься контракты (договоры), предусматривающие выполнение работ исключительно на автомобильной дороге общего пользования, не соответствует* *подпункту "в" пункта 31* *Положения.*

*Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего порядок оценки заявок по Детализирующему показателю Критерия, нарушают* *пункт 11 части 1 статьи 42* *Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 4 статьи 7.30* *КоАП РФ.*

На основании вышеизложенного ФАС России отказала в согласовании возможности заключения государственного контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), поскольку на основании подпункта "г" пункта 13 Правил контрольный орган в сфере закупок принимает решение об отказе в согласовании заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в случае установления требований к участникам закупки с нарушением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок.

(Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу N 22/44/93/194)

**2. В следующем примере Комиссия ФАС России пришла к выводу об обоснованности доводов жалобы Заявителя, поскольку Заказчиком, Уполномоченным органом не установлен запрет, предусмотренный национальным режимом, а также ненадлежащим образом сформирован лот.**

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении Заказчиком, Уполномоченным органом, Комиссией по осуществлению закупок, Оператором электронной площадки электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) светильников, ШУНО с АСУНО, модулей светодиодных, АРМ диспетчера, сервера, включая другие работы, без оказания которых невозможно использовать предмет лизинга в целях модернизации уличного освещения.

Согласно доводу Заявителя Заказчиком, Уполномоченным органом в Извещении не установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств, предусмотренный Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2016 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 1236).

В соответствии с частью 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, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, перечень таких товаров, для целей осуществления закупок.

Согласно части 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 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 Постановления N 1236 утвержден порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в Единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 2.1 Постановления N 1236 для целей применения пункта 2 Постановления N 1236 под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, а также предоставление в аренду или в пользование программного обеспечения посредством использования каналов связи и внешней информационно-технологической и программно-аппаратной инфраструктуры, обеспечивающей сбор, обработку и хранение данных (услуги облачных вычислений);

б) поставка, техническое обслуживание персональных электронных вычислительных машин, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта;

в) выполнение работ, оказание услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав;

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

*В соответствии с* *подпунктом "а" пункта 2* *Постановления N 1236 установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в Единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением случая, если в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского программного обеспечения) и реестре евразийского программного обеспечения отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке.*

*В соответствии с Извещением осуществляется поставка, в том числе "Шкаф управления наружным освещением с автоматической системой управления наружным освещением (ШУНО с АСУНО)", который включен в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.*

*Вместе с тем Комиссией установлено, что Заказчиком, Уполномоченным органом в Извещении не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств. При этом обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, в ЕИС не размещено.*

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Заявителя Заказчиком, Уполномоченным органом ненадлежащим образом сформирован лот закупки, поскольку в соответствии с Извещением осуществляются поставка товара и выполнение работ по демонтажу аварийных опор в количестве 682 шт. и замена аварийного самонесущего изолированного провода протяженностью 433 000 м.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с Извещением объектом закупки является финансовая аренда (лизинг) светильников, ШУНО с АСУНО, модулей светодиодных, АРМ диспетчера, сервера (далее - Товары).

*При этом в описании объекта закупки Извещения установлено, что в целях полноценного функционирования системы уличного освещения необходимо осуществить демонтаж существующих аварийных опор и осуществить монтаж новых опор в количестве 682 шт., а также заменить аварийный самонесущий изолированный провод протяженностью 433 000 м.*

*На заседании Комиссии представителями Заказчика, Уполномоченного органа не представлено сведений, подтверждающих технологическую связь объектов между собой, в связи с чем Комиссии не представляется возможным прийти к выводу о правомерности действий Заказчика, Уполномоченного органа, объединивших в один объект закупки поставку Товаров, а также выполнение работ по демонтажу существующих аварийных опор, монтажу новых опор в количестве 682 шт. и замене аварийного самонесущего изолированного провода протяженностью 433 000 м.*

*Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что с целью осуществления организации рассматриваемых работ потенциальному участнику необходимо будет задействовать дополнительные трудовые и финансовые ресурсы, что напрямую ограничивает участие в Аукционе участников гражданского оборота, не обладающих для этого необходимыми для выполнения работ ресурсами.*

*Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что объединение в один лот поставки Товаров, выполнения работ по демонтажу существующих аварийных опор, монтажу новых опор в количестве 682 шт. и замене аварийного самонесущего изолированного провода протяженностью 433 000 м нарушает принцип равнодоступности при проведении закупки и исключает возможность участия в закупке отдельных участников рынка.*

**В связи с чем ФАС России выдано предписание об аннулировании закупки.**

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают пункт 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

(Решение ФАС России от 23.08.2022 по делу N 28/06/105-2685/2022, предписание ФАС России от 23.08.2022 по делу N 28/06/105-2685/2022).

**3. В следующем примере Комиссия ФАС России пришла к выводу о наличии нарушения в действиях Заказчика, поскольку Заказчиком в Извещении неправомерно не установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, предусмотренный** **Постановлением** **N 616.**

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Комиссии по осуществлению закупок при проведении Заказчиком, Комиссией по осуществлению закупок, Оператором электронной площадки электронного аукциона на поставку фрезерных обрабатывающих центров с выполнением сопутствующих работ.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе Правительством Российской Федерации принято Постановление от 30.04.2020 N 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства" (далее - Постановление N 616).

Согласно пункту 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Пунктом 2 Постановления N 616 установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в том числе в отношении промышленных товаров, предусмотренных перечнем (далее - Перечень), а также работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами (за исключением лиц государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства.

В соответствии с абзацем вторым подпункта "а" пункта 3 Постановления N 616 указанные в пунктах 1 и 2 Постановления N 616 запреты не применяются в случае отсутствия на территории Российской Федерации производства промышленного товара, которое подтверждается:

в отношении промышленных товаров, предусмотренных Перечнем,

*- наличием разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выдаваемого с использованием государственной информационной системы промышленности в порядке, установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации, Заказчиком в соответствии с* *порядком* *выдачи Министерством промышленности и торговли Российской Федерации разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, утвержденным Приказом Минпромторга России от 29.05.2020 N 1755 "Об утверждении порядка выдачи Министерством промышленности и торговли Российской Федерации разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, положения об отраслевых экспертных советах при Министерстве промышленности и торговли Российской Федерации, порядка формирования и ведения реестра российской промышленной продукции, включая порядок предоставления выписки из него и ее форму, порядка формирования и ведения реестра евразийской промышленной продукции, включая порядок предоставления выписки из него и ее форму" (далее - Приказ Минпромторга России N 1755).*

*Согласно* *пункту "в" пункта 5* *Приказа Минпромторга России N 1755 в заявке указываются сведения о технических характеристиках закупаемого товара, касающиеся функционального назначения или перечня выполняемых функций, области применения, качественных характеристик оборудования, а также о стоимостных характеристиках закупаемого товара, в том числе одной единицы товара и совокупности таких товаров, для определения отличий параметров заявленного товара от параметров производимого в Российской Федерации товара.*

*В силу* *пункта 11* *Приказа Минпромторга России N 1755 ответственный департамент в течение 3 рабочих дней посредством ГИСП осуществляет сравнение и определение различий параметров заявленного товара с параметрами продукции, находящейся в реестрах российской и евразийской промышленной продукции и имеющей схожие технические и эксплуатационные характеристики с заявленным товаром, позволяющие ей выполнять его функции и быть коммерчески взаимозаменяемой с ним.*

*Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, объектом закупки являются товары "Вертикально-фрезерный обрабатывающий центр с ЧПУ" и "5-осевой обрабатывающий центр с системой управления", соответствующие коду ОКПД2* *28.41.12.130* *"Станки многофункциональные металлообрабатывающие", включенному в* *Перечень**.*

*Пунктом 21 Извещения установлено следующее: "На основании* *пп. "а" п. 3* *Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 N 616 запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства, - не установлен".*

*Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком с целью осуществления закупки промышленного товара, происходящего из иностранного государства, направлены заявки в Министерство промышленности и торговли Российской Федерации (далее - Минпромторг России) от 07.12.2020 N 616А/3098/2020 (далее - Заявка N 1) и от 07.12.2020 N 616А/3097/2020 (далее - Заявка N 2) на выдачу разрешений, в ответ на которые получены разрешения Минпромторга России от 15.01.2021 N 1212/05 и от 21.01.2021 N 3116/05.*

*Вместе с тем Комиссия также установила, что технические характеристики оборудования в описании объекта закупки сопровождаются словами "не более", "не менее", при этом в Заявках N N 1, 2 установлены конкретные показатели.*

*Например, в Заявке N 1 установлена характеристика к конструированным требованиям оборудования: "длина 6 680 мм", при этом в описании объекта закупки N 1 Извещения установлена характеристика к конструированным требованиям оборудования: "длина не более 6 800 мм".*

*Также в описании объекта закупки присутствуют дополнительные характеристики.*

*Например, в описании объекта закупки N 2 Извещения установлена характеристика к подшипникам шпинделя "Керамические или гибридно-керамические", при этом в Заявке N 2 указана характеристика: "Керамические подшипники".*

*Вместе с тем в описании объекта закупки не указаны все характеристики, указанные в Заявках N N 1, 2.*

*Например, в Заявке N 2 установлена характеристика для инструментального магазина "Время смены стружка/стружка 15 сек.", которая отсутствует в описании объекта закупки N 2 Извещения.*

*Кроме того, в Заявке N 2 установлено количество единиц закупаемого товара - 3 шт., при этом в описании объекта закупки N 2 Извещения установлено количество закупаемого оборудования - 5 шт.*

*Таким образом, учитывая, что Заказчиком в описании объекта закупки N N 1, 2 Извещения установлены характеристики товаров, отличные от характеристик товаров, указанных в Заявках N N 1, 2, на основании которых Минпромторгом России выданы разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком в Извещении неправомерно не установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, предусмотренный* *Постановлением* *N 616.*

*Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают* *пункт 15 части 1 статьи 42* *Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 1.4 статьи 7.30* *Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях.*

(Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу N 28/06/105-2493/2022, предписание ФАС России от 01.08.2022 по делу N 28/06/105-2493/2022).

**Аналогичная позиция ФАС России о недопустимости установления характеристик товара, отличных от характеристик, установленных в разрешении Минпромторга России, изложена в совместном** **Письме** **ФАС России и Минпромторга России "По вопросу применения Постановления Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 года N 616" от 12.08.2022 N ПИ/76184/22, от 12.08.2022 N УА-77839/12, в соответствии с которым:**

"Согласно абзацу второму подпункта "а" пункта 3 Постановления N 616 указанные в пунктах 1 и 2 Постановления N 616 запреты не применяются в отношении промышленных товаров, предусмотренных Перечнем, что подтверждается наличием разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выдаваемого с использованием государственной информационной системы промышленности в порядке, установленном Минпромторгом России.

Пунктом 11 Постановления N 616 установлено, что при размещении информации о проведении процедуры закупки указываются характеристики промышленного товара, идентичные характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России для получения разрешения, предусмотренного подпунктом "а" пункта 3 Постановления N 616.

Приказом Минпромторга России от 29 мая 2020 г. N 1755 утвержден Порядок выдачи Министерством промышленности и торговли Российской Федерации разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара (далее - Порядок).

Таким образом, заявка на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара по обращению государственных заказчиков, муниципальных заказчиков или иных юридических лиц, указанных в статье 15 Закона о контрактной системе, должна содержать сведения в том числе о технических характеристиках закупаемого товара, касающиеся функционального назначения или перечня выполняемых функций, области применения, качественных характеристик оборудования (длительность гарантийного срока, надежность, энергоемкость, экологичность, физические, химические, механические, органолептические свойства, не относящиеся исключительно к внешнему виду товара и существенным образом влияющие на функциональное назначение, область применения или качественные характеристики) (пункт 5 Порядка).

Согласно пункту 18 Порядка копия заявки, на основании которой выдано разрешение на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, является неотъемлемой частью выданного разрешения.

При этом установление заказчиком дополнительных характеристик товара, касающихся функционального назначения или перечня выполняемых функций, области применения, качественных характеристик оборудования и не содержащихся в разрешении, не допускается".

**4. В следующем примере Комиссия ФАС России пришла к выводу о наличии в действиях заказчика нарушений** **Закона** **о контрактной системе, выраженных в установлении ненадлежащего порядка оценки заявок, не позволяющего выявить лучшие условия исполнения обязательств по контракту, а также в неправомерном допуске участника к участию в закупке.**

В ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Комиссии по осуществлению закупок при проведении Заказчиком, Комиссией по осуществлению закупок, Оператором электронной площадки открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта "Развитие транспортного узла "Восточный - Находка" (Приморский край). Объекты федеральной собственности. Этап I - Объекты железнодорожного транспорта" (Россия, Приморский край, Находкинский городской округ в районе порта Восточный, Партизанский район).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Комиссии по осуществлению закупок, неправомерно принявшей решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям извещения о проведении Конкурса (далее - Извещение) и Закона о контрактной системе.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

В силу пункта 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее критерии оценки заявок на участие в конкурсах, величины значимости этих критериев в соответствии с Законом о контрактной системе.

Частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе установлено, что порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Положением.

Согласно пункту 2 Положения "оценка заявок" - действия членов комиссии по осуществлению закупок по присвоению в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, и в соответствии с Положением баллов заявкам (частям заявок) на основании информации и документов участников закупок.

В соответствии с подпунктом "г" пункта 3 Положения для оценки заявок в соответствии с Положением применяется критерий "Квалификация участников закупки".

Согласно пункту 8 Положения в случае применения показателей оценки по критерию оценки, предусмотренному подпунктом "г" пункта 3 Положения:

а) применяются детализирующие показатели;

б) в отношении каждого детализирующего показателя устанавливается значимость детализирующего показателя. Сумма величин значимости всех применяемых детализирующих показателей по показателю оценки составляет 100 процентов;

в) оценка заявки (части заявки) по показателю оценки определяется путем суммирования среднего количества баллов, присвоенных всеми принимавшими участие в ее рассмотрении и оценке членами комиссии по осуществлению закупок по каждому детализирующему показателю, умноженного на значимость соответствующего детализирующего показателя. При этом среднее количество баллов определяется путем суммирования количества баллов, присвоенных каждым членом комиссии по осуществлению закупок, и последующего деления на количество таких членов.

Согласно пункту 20 Положения, если значение характеристики объекта закупки, определенной количественным значением, находится в функциональной зависимости от значения количества присваиваемых баллов, значение количества баллов по детализирующему показателю, присваиваемых заявке, подлежащей в соответствии с Законом о контрактной системе оценке по критерию оценки "Характеристики объекта закупки" (БХi), рассчитывается по одной из формул, предусмотренных подпунктами "а" - "з" пункта 20 Положения.

Подпунктом "в" пункта 24 Положения установлено, что для оценки заявок по критерию оценки "Квалификация участников закупки" применяется, если иное не предусмотрено Положением, показатель оценки "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта".

В силу подпункта "а" пункта 28 Положения в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом "в" пункта 24 Положения, 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.

Подпунктом "б" пункта 28 Положения установлено, что в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом "в" пункта 24 Положения, оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом "а" пункта 28 Положения, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 Положения.

В соответствии с порядком оценки заявок, установленным в Извещении, критерий "Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" (далее - Критерий) содержит детализирующий показатель оценки "Общая цена исполненных участником закупки договоров" (далее - Детализирующий показатель).

Согласно порядку оценки заявок Заказчиком для расчета баллов по Детализирующему показателю Критерия установлена формула, предусмотренная подпунктом "е" пункта 20 Положения.

При этом по Детализирующему показателю Критерия установлено предельное максимальное значение характеристики, которое составляет 1 000 000 000 руб.

*Изучив указанный порядок оценки заявок участников закупки, Комиссия пришла к выводу, что опыт выполнения строительно-монтажных работ в рамках контракта с ценой в размере 1 000 000 000 рублей не является сопоставимым с опытом выполнения строительно-монтажных работ в рамках контракта с ценой в размере 1 147 277 303,72 рубля, поскольку объем выполнения работ в рамках последнего контракта больше по сравнению с первым контрактом, и, соответственно, оценка их опыта не может равняться одинаковому количеству баллов.*

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают пункт 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно Протоколу заявка Победителя признана соответствующей требованиям Извещения и Закона о контрактной системе.

*В соответствии с Извещением к участникам закупки предъявляются дополнительные требования, предусмотренные* *позицией 13* *приложения к Постановлению N 2571.*

*В соответствии с* *позицией 13* *приложения к Постановлению N 2571 при выполнении по строительству, реконструкции особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства установлено дополнительное требование к участникам закупки о наличии у участника закупки следующего опыта выполнения работ:*

*1) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции особо опасного, технически сложного, уникального объекта капитального строительства;*

*2) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции особо опасного, технически сложного, уникального объекта капитального строительства.*

*В случае наличия опыта, предусмотренного* *пунктом 1* *графы "Дополнительные требования к участникам закупки" позиции 13 приложения к Постановлению N 2571:*

*1) исполненный договор;*

*2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;*

*3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.*

*В случае наличия опыта, предусмотренного* *пунктом 2* *графы "Дополнительные требования к участникам закупки" позиции 13 приложения к Постановлению N 2571:*

*1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;*

*2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.*

*На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Победителем в составе документов, подтверждающих соответствие участника закупки Дополнительным требованиям, направленных в соответствии с* *пунктом 2 части 10 статьи 48* *Закона о контрактной системе Заказчику Оператором электронной площадки, представлен в том числе договор генподряда от 18.09.2015 N ДСО-43-10/175 на выполнение работ по строительству объекта.*

*При этом Комиссией установлено, что в составе вышеуказанных документов отсутствует разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации, что не соответствует* *позиции 13* *приложения к Постановлению N 2571 и противоречит положениям* *Закона* *о контрактной системе.*

*Учитывая изложенное, действия Комиссии по осуществлению закупок, принявшей решение о соответствии заявки Победителя требованиям Извещения и* *Закона* *о контрактной системе, нарушают* *пункт 3 части 12 статьи 48* *Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 7 статьи 7.30* *КоАП РФ.*

(Решение ФАС России от 11.08.2022 по делу N 28/06/105-2562/2022, предписание ФАС России от 11.08.2022 по делу N 28/06/105-2562/2022).

**5. В заключительном примере Комиссия ФАС России при проведении внеплановой проверки выявила нарушение в действиях заказчика, выраженное в установлении дополнительных требований к участникам закупки, а также в ненадлежащем формировании проекта контракта.**

*В соответствии с* *частью 2.1 статьи 31* *Закона о контрактной системе, если при применении конкурентных способов* ***начальная (максимальная) цена контракта составляет двадцать миллионов рублей и более****, заказчик устанавливает дополнительное требование об исполнении участником закупки (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке контракта или договора, заключенного в соответствии с Федеральным* *законом* *от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", при условии исполнения таким участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных при исполнении таких контракта, договора. Стоимость исполненных обязательств по таким контракту, договору должна составлять не менее двадцати процентов начальной (максимальной) цены контракта.*

*Согласно* *части 6 статьи 31* *Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований* *Закона* *о контрактной системе.*

*В соответствии с Извещением НМЦК составляет 6 000 000 руб.*

*При этом согласно пункту 17.5 электронного документа "Извещение", размещенного в ЕИС, к участникам закупки предъявляются требования в соответствии с* *частью 2.1 статьи 31* *Закона о контрактной системе.*

*Таким образом, действия Заказчика, установившего требования к участникам закупки в соответствии с* *частью 2.1 статьи 31* *Закона о контрактной системе, нарушают* *часть 6 статьи 31* *Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 4 статьи 7.30* *КоАП РФ.*

*2. Пунктом 6.3.3 проекта контракта Извещения установлено следующее: "Исполнитель в праве в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, привлекать к исполнению своих обязательств по государственному контракту других лиц - соисполнителей* ***только с согласия государственного заказчика****".*

*Вместе с тем требование о необходимости согласования исполнителем с Заказчиком привлекаемых соисполнителей не предусмотрено положениями* *Закона* *о контрактной системе.*

*Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают* *часть 6 статьи 31* *Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 1.4 статьи 7.30* *КоАП РФ.*

*3. Пунктом 3.5 проекта контракта Извещения установлено следующее: "Оплата цены государственного контракта государственным заказчиком осуществляется этапами/подэтапами путем перечисления денежных средств на счет исполнителя по факту выполнения этапа/подэтапа на основании сформированного и подписанного с двух сторон усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени государственного заказчика и исполнителя с использованием функционала единой информационной системы в сфере закупок, документа о приемке представленных исполнителем государственному заказчику счета-фактуры (при наличии) и акта сдачи-приемки выполненных НИР".*

*Вместе с тем Комиссией установлено, что в проекте контракта Извещения не установлены сроки оплаты выполненных услуг.*

*Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика нарушают* *пункт 1 части 13 статьи 34* *Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена* *частью 1.4 статьи 7.30* *КоАП РФ.*

(Решение ФАС России от 10.08.2022 по делу N 28/06/105-2554/2022, предписание ФАС России от 10.08.2022 по делу N 28/06/105-2554/2022).

Документ предоставлен [КонсультантПлюс](https://www.consultant.ru)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | Подготовлен для системы КонсультантПлюс |  |

**ОБЗОР СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ РАЗМЕЩЕНИЯ ЗАКАЗОВ**

**ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД**

**(АВГУСТ 2022 ГОДА)**

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 31 августа 2022 года

**1. Установление ненадлежащего требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке является нарушением законодательства о контрактной системе.**

Заказчик проводил электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку костюмов летних темно-синего цвета (далее - Аукцион).

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Аукционной комиссии при проведении Заказчиком, Аукционной комиссией, Оператором электронной площадки Аукциона.

Согласно доводу обращения Заявителя Аукционной комиссией неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Извещения о проведении Аукциона и Закона о контрактной системе.

В результате осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе установлено, что 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 соответствии с указанной нормой Закона о контрактной системе Правительством Российской Федерации принято Постановление от 30.04.2020 N 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства" (далее - Постановление N 616).

Пунктом 1 Постановления N 616 утвержден перечень отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень).

Согласно пункту 10 Постановления N 616 для подтверждения соответствия закупки промышленных товаров требованиям, установленным Постановлением N 616, участник закупки указывает (декларирует) в составе заявки на участие в закупке: в отношении товаров, страной происхождения которых является Российская Федерация, - номера реестровых записей из реестра российской промышленной продукции, Единого реестра российской радиоэлектронной продукции (в случае закупки товаров, указанных в пунктах 22 - 27 и 29 Перечня), а также информацию о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации, если это предусмотрено Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.07.2015 N 719 (для продукции, в отношении которой установлены требования о совокупном количестве баллов за выполнение (освоение) на территории Российской Федерации соответствующих операций (условий)). Информация о реестровых записях о товаре и совокупном количестве баллов включается в контракт; в отношении товаров, страной происхождения которых является государство - член Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, - номера реестровых записей из евразийского реестра промышленных товаров, а также информацию о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории государства - члена Евразийского экономического союза, если это предусмотрено решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23.11.2020 N 105 (для продукции, в отношении которой установлены требования о совокупном количестве баллов за выполнение (освоение) на территории Евразийского экономического союза соответствующих операций (условий)). Информация о реестровых записях о товаре и совокупном количестве баллов включается в контракт.

Пунктом 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе установлено, что для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 Закона о контрактной системе (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены предусмотренные указанной статьей запреты, ограничения, условия допуска).

Согласно пункту 5 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случае непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, если такие документы предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе (в случае установления в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки запрета допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств).

Согласно подпункту "а" пункта 1 части 5 статьи 49 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки, члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 49 Закона о контрактной системе, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе.

Согласно Извещению предметом закупки является поставка летних костюмов (код ОКПД2 14.13.2022.110, 14.13.1932.110).

Пунктом 16 Извещения установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, в соответствии с Постановлением N 616.

Комиссией ФАС России установлено, что в Перечень включен товар "14.1. Одежда, кроме одежды из меха".

Учитывая изложенное, в отношении закупаемой продукции применяется запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, в соответствии с Постановлением N 616.

В соответствии с пунктом 4 Требований к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкции по ее заполнению (приложение N 2 к Извещению) заявка на участие в закупке должна содержать следующие документы: "Участник закупки представляет заказчику в составе заявки на участие в закупке выписку из реестра российской промышленной продукции или реестра евразийской промышленной продукции с указанием номеров реестровых записей соответствующих реестров и (или) информацию о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации, если такое предусмотрено Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. N 719".

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 14.02.2022 N ИЭА1 (далее - Протокол) заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям Извещения и Закона о контрактной системе по следующему основанию: "Участником не представлены документы, предусмотренные п. 5 ч. 1 ст. 43 Закона N 44-ФЗ, пунктом 4 Требований к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкции по ее заполнению, а именно: участник закупки не представил в составе заявки на участие в закупке выписку из реестра российской промышленной продукции или реестра евразийской промышленной продукции с указанием номеров реестровых записей соответствующих реестров и (или) информацию о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации, если такое предусмотрено Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. N 719".

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, установила, что в составе заявки отсутствуют номера реестровых записей из реестра российской промышленной продукции или из евразийского реестра промышленной продукции в соответствии с требованиями пункта 10 Постановления N 616, в связи с чем приходит к выводу, что Аукционной комиссией правомерно принято решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе.

Вместе с тем Комиссия ФАС России пришла к выводу, что требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке установлены в Извещении не в соответствии с требованиями пункта 10 Постановления N 616.

Учитывая изложенное, действия Заказчика нарушают требования пункта 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе.

Заказчик, не согласившись с решением ФАС России, обжаловал его в судебном порядке. Суд, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, пришел к следующим выводам.

Как усматривается из материалов дела, требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке установлены в Извещении не в соответствии с требованиями пункта 10 Постановления Правительства N 616. Таким образом, суд соглашается с выводом антимонопольного органа о том, что указанные действия Заказчика нарушают пункт 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе.

В этой связи Заказчику отказано в удовлетворении заявленных требований.

(Решение Арбитражного суда города Москвы от 24.08.2022 по делу N А40-108039/2022-146-829)

**2. В случае если проектная документация содержит указание на товарный знак, в извещении необходимо установить условие о возможности использования эквивалентного товара; установление требования о согласовании с заказчиком материалов и оборудования, необходимого для исполнения контракта, является нарушением законодательства о контрактной системе.**

Заказчик проводил открытый конкурс в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по корректировке проектной документации и реконструкции очистных сооружений канализации с изменением схемы подачи сточных вод (далее - Конкурс).

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении Заказчиком, Комиссией по осуществлению закупок, Уполномоченным органом, Оператором электронной площадки Конкурса.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии со статьей 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляются на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

С учетом изложенного в случае, если проектная документация содержит указание на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патент, полезную модель, промышленный образец, наименование места происхождения товара или наименование производителя, в документации о закупке с целью соблюдения положений Закона о контрактной системе необходимо установить условие о возможности использования эквивалентного товара.

Согласно тому 4.2.2 проектной документации, размещенной в ЕИС, в рамках исполнения контракта необходимо в том числе при выполнении работ использовать товар "Стеклосетка: ТЕХНОКОЛЬ 2000", "Смесь сухая: КТрон-3", "Клей для теплоизоляции: ATLAS KU 51" и др.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что извещение не содержит условие о возможности использования эквивалентного товара.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, не установившего условие о возможности использования эквивалентного товара, нарушают требования пункта 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

2. Согласно части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик не праве устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Пунктом 5.6 Проекта контракта установлено, что подрядчик согласовывает с Заказчиком все используемые материалы, оборудование, конструкции и изделия.

В пункте 18.2 Технического задания Заказчиком, Уполномоченным органом установлено аналогичное условие.

При этом требование о согласовании с Заказчиком всех используемых материалов, оборудования, конструкций и изделий является ненадлежащим, поскольку может быть применено по усмотрению Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают требования части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Заказчик, не согласившись с решением ФАС России, обжаловал его в судебном порядке. Суд, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, пришел к следующим выводам:

Состав проектной документации определен статьей 48 ГрК РФ и положением о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 N 87 "О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию".

Согласно пункту 3 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию проектная документация состоит из текстовой части, которая содержит сведения в отношении объекта капитального строительства, описание принятых технических и иных решений, пояснения, ссылки на нормативные и (или) технические документы, используемые при подготовке проектной документации, и результаты расчетов, обосновывающие принятые решения; из графической части, которая отображает принятые технические и иные решения и выполняется в виде чертежей, схем, планов и других документов в графической форме - иными словами, содержит требования к результату выполняемых работ.

В случае если проектная документация содержит указание на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патент, полезную модель, промышленный образец, наименование места происхождения товара или наименование производителя, заказчик в документации о закупке с целью соблюдения положений Закона о контрактной системе должен установить условие о возможности использования эквивалентного товара.

Судом отмечено, что аналогичные выводы содержатся в письмах ФАС России от 11.08.2020 N МЕ/68989/20, от 26.09.2019 N АК/84149/19, а также в письме Минфина России от 04.02.2020 N 24-05-07/6947.

Также суд отметил, что согласование с Заказчиком всех используемых материалов, оборудования, конструкций и изделий является ненадлежащим, поскольку ставит возможность исполнения государственного контракта, заключаемого по результатам проведения закупки, в зависимость от волеизъявления Заказчика, а также является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по государственному контракту.

В этой связи Заказчику отказано в удовлетворении заявленных требований.

(Решение Арбитражного суда города Москвы от 29.08.2022 по делу N А40-100012/22-148-520)

**3. Неправомерное неприменение требований, предусмотренных соответствующей позицией КТРУ, является нарушением** **Закона** **о контрактной системе.**

Заказчик проводил электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку сплит-систем в рамках строительства объекта капитального строительства (далее - Аукцион).

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о признаках нарушения Закона о контрактной системе в действиях Заказчика при проведении Заказчиком, Аукционной комиссией, Оператором электронной площадки Аукциона.

Согласно доводу обращения Заявителя Заказчиком ненадлежащим образом установлено описание объекта закупки.

В результате осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о наименовании и описании объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно части 5 статьи 23 Закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 N 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 145, Правила) заказчики вправе применять информацию, которая включена в позицию каталога, с даты ее включения в каталог независимо от даты обязательного ее применения в соответствии с пунктом 18 Правил.

В соответствии с пунктом 4 Постановления N 145 заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "и" пункта 10 Правил, с указанной в ней даты начала обязательного применения.

Согласно пункту 5 Правил заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Пунктом 6 Правил установлено, что в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

В соответствии с пунктом 18 Правил информация, включаемая в позицию каталога в соответствии с подпунктом "а" пункта 10 Правил, подлежит применению со дня включения в каталог новой позиции каталога. При этом дата начала обязательного применения информации, предусмотренной подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил, устанавливается уполномоченным органом не ранее 30 дней со дня включения в каталог новой позиции каталога.

Комиссией ФАС России установлено, что в разделе 16.2.1 документации об Аукционе установлены функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товара, при этом установлены характеристики товаров, не предусмотренные позициями каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с документацией об Аукционе в рамках исполнения государственного контракта предусмотрена поставка товара "сплит-системы", характеристики которого предусмотрены позицией КТРУ 28.25.2012.130-00000021 "Кондиционер бытовой".

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что характеристики КТРУ не применялись, поскольку позиция КТРУ 28.25.2012.130-00000021 "Кондиционер бытовой" является обязательной к применению с 24.09.2021, при этом извещение о проведении Аукциона размещено 07.09.2021.

Вместе с тем на заседании Комиссии установлено, что позиция КТРУ 28.25.2012.130-00000021 "Кондиционер бытовой" на момент размещения извещения о проведении Аукциона содержала версию от 29.12.2020 с датой обязательного применения с 28.01.2021.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, неправомерно не применившего положения КТРУ при описании товара, поставка которого предусмотрена в рамках исполнения государственного контракта, заключаемого по итогам проведения Аукциона, нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Заказчик, не согласившись с решением ФАС России, обжаловал его в судебном порядке. Суд, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, пришел к следующим выводам.

Из системного толкования норм Закона о контрактной системе и Правил следует, что неприменение Заказчиком требований КТРУ является нарушением описания объекта закупки, так как является, по сути, актом игнорирования предусмотренных Законом о контрактной системе положений о нормировании в сфере закупок (статья 19 Закона о контрактной системе), согласно которым в определенных случаях (в том числе в рассматриваемом) описание объекта закупки должно быть приведено в соответствие с требованиями Правил.

Произвольное установление Заказчиком требований к закупаемому товару является недопустимым, поскольку в том числе затрудняет доступ к участию в закупке и процесс подготовки документов для участия в закупке, а также может привести к установлению требований к закупаемому товару, ограничивающих количество участников закупки.

С учетом изложенного Заказчику было отказано в удовлетворении заявленных требований.

(Решение Арбитражного суда города Москвы от 12.08.2022 по делу N А40-111838/22-130-781)

**4. При проведении закупки, включающей разработку программного обеспечения, необходимо устанавливать запрет, предусмотренный** **Постановлением** **N 1236.**

Заказчик проводил открытый конкурс в электронной форме на выполнение опытно-конструкторских работ (далее - Конкурс).

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Конкурсной комиссии при проведении Заказчиком, Конкурсной комиссией, Оператором электронной площадки Конкурса.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила в том числе следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе (здесь и далее по тексту в редакции, действующей на момент размещения в ЕИС извещения о проведении Конкурса) 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 соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 1236) установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в Единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно подпункту "в" пункта 2(1) Постановления N 1236 для целей применения пункта 2 Постановления N 1236 под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения работ, оказания услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

В соответствии с пунктом 6 информационной карты Конкурсной документации (далее - Информационная карта) объектом закупки является в том числе создание высокотехнологичной судовой навигационной радиолокационной станции для морских автономных и дистанционно управляемых судов.

При этом в техническом задании Конкурсной документации установлено, что в рамках исполнения государственного контракта необходимо разработать, а также передать Заказчику специализированное программное обеспечение опытного образца судовой навигационной радиолокационной станции (НРЛС).

При этом Конкурсная документация не содержит условия о запрете на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, в соответствии с Постановлением N 1236.

Кроме того, пунктом 4.13 раздела 3 Требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам выполняемых работ Конкурсной документации установлено, что сырье, материалы и комплектующие компоненты должны использоваться из отвечающей современному техническому уровню номенклатуры продукции российского производства; обоснованное применение импортных изделий допускается, в порядке исключения, только по согласованию с Заказчиком опытно-конструкторской работы.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Конкурсной документации запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, и не разместившего обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, нарушают требования части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Заказчик, не согласившись с решением ФАС России, обжаловал его в судебном порядке.

Суд, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, пришел к следующим выводам.

Установив фактические обстоятельства дела, суд апелляционной инстанции с учетом приведенных норм права пришел к итоговому выводу о том, что решение ФАС России не противоречит действующему законодательству и не нарушает права и законные интересы Заказчика.

В этой связи Заказчику отказано в удовлетворении заявленных требований.

(Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.08.2022 N 09АП-50061/2022 по делу N А40-17816/2022)

**5. Изменение характеристик закупаемого товара, предусмотренного соответствующей позицией КТРУ, является нарушением законодательства о контрактной системе.**

Заказчик проводил электронный аукцион на право заключения государственного контракта на поставку кондиционеров для бытовых нужд (далее - Аукцион).

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Заказчиком, Оператором электронной площадки Аукциона.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия ФАС России установила в том числе следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе (здесь и далее по тексту в редакции, действующей на момент размещения в ЕИС извещения о проведении Аукциона) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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, наименования места происхождения товара или наименования производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Частью 5 статьи 23 Закона о контрактной системе установлено, что формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 N 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Правила) заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "и" пункта 10 Правил с указанной в ней даты начала обязательного применения.

В соответствии с техническим заданием документации об Аукционе в рамках исполнения государственного контракта предусмотрена поставка товара "Кондиционеры бытовые", характеристики которого предусмотрены позицией КТРУ 28.25.2012.130-00000010 "Кондиционер бытовой".

Соответствующей позицией КТРУ предусмотрены в том числе показатели "> 1.5", "> 5" киловатт - характеристики товара "Мощность в режиме обогрева", в том числе показатели "> 1.5", "> 5" киловатт - характеристики товара "Мощность в режиме охлаждения".

Вместе с тем в техническом задании документации об Аукционе Заказчиком по характеристике товара "Мощность в режиме обогрева" установлен показатель "не менее 2,6 киловатт", по характеристике товара "Мощность в режиме охлаждения" установлен показатель "не менее 2,6 киловатт", не предусмотренный соответствующими позициями КТРУ.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, изменившего значение характеристик товара, нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Заказчик, не согласившись с решением ФАС России, обжаловал его в судебном порядке. Суд, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, пришел к следующему выводу.

При описании объекта закупки заказчик обязан устанавливать в неизменном виде характеристики товара в соответствии с подпунктами "б" - "и" пункта 10 Правил.

В этой связи Заказчику отказано в удовлетворении заявленных требований.

(Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 05.08.2022 N 09АП-43452/2022 по делу N А40-35891/2022)