**ОБЗОР АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ПО 223-ФЗ**

**(НОЯБРЬ 2022 ГОДА)**

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 30 ноября 2022 года

**1. Не допускается установление характеристик необходимого к поставке товара, которым соответствует товар конкретного производителя.**

В ФАС России поступила жалоба общества (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика - ОАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования (извещение N 488/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru) (далее - Конкурс, Жалоба).

Согласно одному из доводов Жалобы Заказчиком в Конкурсной документации (далее - Документация) установлено наименование комплектующих элементов оборудования, которому соответствует товар конкретного производителя.

Комиссией ФАС России установлено следующее.

На основании пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчиком 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 223 положения о закупке Заказчика (далее - Положение о закупке) установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик в документации о конкурентной закупке устанавливает параметры эквивалентности товаров, работ, услуг, сформированные в зависимости от потребности заказчика.

Частью 2 технического задания приложения N 1.1 к Документации установлено следующее: "Участник может предложить иное оборудование (эквивалент). В случае замены на эквивалент предоставляются:

- подробные сведения об эквивалентном оборудовании (замена должна происходить путем добавления в исходный товарно-номенклатурный перечень новой товарно-номенклатурной позиции со ссылкой на номер заменяющей позиции);

- при наличии нескольких альтернативных предложений по замене, удовлетворяющих требованиям заказчика, все из них перечисляются в техническом предложении участника (приложение N 1.3 к конкурсной документации "Форма технического предложения участника") с указанием отличий.

Участник в техническом предложении (приложение N 1.3 к Документации) должен указать точные (конкретные) характеристики предлагаемого к поставке оборудования.

Все необходимые функционально-технические характеристики для определения эквивалентного оборудования определены в приложениях N 1.6, 1.8 к Документации в наименованиях, артикулах, типах, марках, кодах.

Произведенные замены должны быть эквивалентны по функционально-техническим характеристикам оборудования, указанным в артикулах, типах, марках и кодах по всем параметрам".

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что установленные в приложении N 1.8 к Документации наименования комплектующих элементов подлежащего к поставке оборудования соответствуют товару конкретного производителя, а именно:

- Заказчиком в позиции 3 опросного листа "ОЛ на БКТП" в Документации установлена позиция "Тип микропроцессорного блока релейной защиты" с указанием марки счетчика "БМР3", производителем которой является исключительно ООО "НТЦ Механотроника".

- Заказчиком в позиции 3 опросного листа "ОЛ на БКТП" Документации установлена позиция "Тип коммутирующего защитного аппарата" с указанием типа автомата пускателя "NSX10ON", производителем которой является исключительно Schneider Electric.

- Заказчиком в позиции 75 опросного листа "ОЛ на шкаф учета" Документации установлена позиция "Тип счетчика A1802RAL-P4GB-D-4", производителем которой является исключительно ООО "Эльстер Механотроника".

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации и материалы, представленные Заявителем, пришла к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлены параметры эквивалентности, в соответствии с которыми у участников Конкурса имеется возможность предоставления эквивалентных комплектующих элементов подлежащего к поставке оборудования.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представил документов и сведений, подтверждающих, что требованиям к наименованиям комплектующих элементов подлежащего к поставке оборудования, установленным в Документации, соответствует продукция иных производителей.

Таким образом, Комиссией ФАС России установлено, что вышеуказанные действия Заказчика противоречат положениям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также нарушают требования пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 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.

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

(Постановление ФАС России от 08.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3260/2022)

**2. В случае если представленные участником закупки сведения, предназначенные для оценки, не соответствуют требованиям закупочной документации, оценка заявки происходит без учета таких сведений.**

В ФАС России поступила жалоба общества (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика - ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту "Техническое перевооружение энергетического комплекса на ст. Волочаевка", расположенному в границах Дальневосточной железной дороги (извещение N 428/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru) (далее - Конкурс, Жалоба).

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации ввиду представления Заявителем в составе заявки для оценки по подкритериям "Наличие производственных мощностей" (далее - Подкритерий N 1), "Опыт участника" (далее - Подкритерий N 2) критерия "Квалификация участника" информации, не соответствующей действительности.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Пунктом 3.6.4.1 Документации установлено, что участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе в случае непредставления определенных Документацией документов и/или предоставления информации об участнике Конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

При этом в соответствии с пунктом 3.6.5 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения Конкурса.

В соответствии с пунктом 3.6.11 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников закупки от 06.06.2022 N 428/ОКЭ-ТЭ/22/1 (далее - Протокол) на основании пункта 3.6.4.1 Документации Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности, в том числе поскольку в заявке Заявителя представлена недостоверная информация о наличии производственных мощностей, ресурсов.

Подпунктом 2.4 пункта 1 приложения N 1.4 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию N 1, согласно которому: "Оценка осуществляется на основании документов, указанных в подпункте 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации и представленных в заявках участников.

Оценивается путем деления количества строительной техники, указанной в таблице 1 подпункта 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации, имеющейся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество строительной техники, указанной в таблице 1 подпункта 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации, из всей имеющейся у участников:

Aj = TjK / TjK \* 4, где:

J = 1...n, n - количество участников

Aj - количество баллов j-ого участника;

Tj - количество строительной техники по видам:

Tj к - кран;

Tmax - максимальное количество строительной техники по видам:

Tmax к - кран;

4 - максимально возможное количество баллов по критерию.

В случае отсутствия у участника документов, указанных в подпункте 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации, и/или отсутствия производственных мощностей хотя бы одного вида строительной техники, указанного в таблице 1 подпункта 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации, баллы по соответствующему виду строительной техники в формуле не начисляются".

Подпунктом 2 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации установлено следующее:

"Оценка заявок осуществляется на основании документов, подтверждающих наличие у участника производственных мощностей (ресурсов), а именно:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений о наличии производственных мощностей, ресурсов, представленной в приложении N 1.3 к Документации;

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);

- паспорт транспортного средства и/или свидетельство о регистрации транспортного средства на каждую единицу техники на автомобильном ходу;

- формуляр и/или паспорт для каждой единицы техники на железнодорожном ходу;

- паспорт самоходной машины и других видов техники и/или свидетельство о регистрации машины для каждой единицы самоходной машины и других видов техники".

В соответствии с таблицей 1 пункта 2.4 пункта 2 приложения N 1.4 к Документации для начисления баллов по Подкритерию N 1 участнику закупки необходимо представить сведения о наличии крана грузоподъемностью не менее 25 тонн.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что для расчета баллов по Подкритерию N 1 Заявителем в составе заявки приложен договор аренды транспортного средства от 01.02.2022 N 16/0222-АТС (далее - Договор N 1), согласно которому Чекмарев Н.В. передает во временное владение и пользование Заявителю кран автомобильный КС-45717К-1 (далее - Кран) до 31.12.2022.

В силу пункта 3.6.11 Документации Заказчиком с целью проверки достоверности сведений, представленных Заявителем в составе заявки, направлен в адрес Чекмарева Н.В. запрос от 01.06.2022 N ИСХ-1145/КРАС РЦБЗ, вместе с тем в ответном письме Чекмарев Н.В. сообщил, что Договор с Заявителем не заключался.

При этом представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что Кран в настоящее время используется Заявителем для осуществления коммерческой деятельности на основании Договора N 1.

Дополнительно представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представлены письменные пояснения Чекмарева Н.В., подтверждающие, что Кран передан Заявителю на основании Договора N 1.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется **без учета информации, указанной в таких документах**, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена по вышеуказанному основанию.

Вместе с тем, учитывая отсутствие однозначных сведений, свидетельствующих о несоответствии заявки Заявителя обязательным требованиям Документации, Комиссия ФАС России пришла к выводу о неправомерности принятого Заказчиком в отношении заявки Заявителя решения об отклонении заявки на участие в закупке и о наличии в указанных действиях Заказчика нарушения требований части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 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.

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

(Постановление ФАС России от 15.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3249/2022)

**3. Не допускается установление в закупочной документации положения, предусматривающего право заказчика отклонить заявку участника закупки в случае, если совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превышает уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.**

В ФАС России поступила жалоба общества (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика - ООО (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по объекту "Агропромышленный парк с оптово-распределительным центром в городе Южно-Сахалинске (1 очередь)" (извещение N 32211053152) (далее - Запрос предложений, Жалоба).

Согласно одному из доводов Жалобы Заказчиком в документации Запроса предложений (далее - Документация) неправомерно установлено право отклонения участника закупки от участия в Запросе предложений в случае, если совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превышает уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации (далее - СРО) в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

Частью 12 статьи 55.16 ГрК РФ установлены минимальные размеры взносов в компенсационный фонд возмещения вреда на одного члена СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена СРО.

Кроме того, частью 13 статьи 55.16 ГрК РФ минимальный размер взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена СРО.

С учетом изложенного в соответствии с положениями ГрК РФ минимальный размер взноса в компенсационный фонд возмещения вреда должен быть сформирован в соответствии с требованиями части 12 статьи 55.16 ГрК РФ, минимальный размер взноса участника закупки в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств должен быть сформирован в соответствии с требованиями части 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

Пунктом 3.1 Документации установлено в том числе следующее требование к участникам закупки:

"Участник процедуры закупки должен соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

В соответствии со статьей 55.8 ГрК РФ к участнику закупки предъявляется следующее требование:

Участник Запроса предложений должен быть членом СРО в области строительства.

Участник закупки - член СРО имеет право осуществлять строительство по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у СРО, членом которой является участник закупки, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

В случае, если совокупный размер обязательств участника Запроса предложений по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превышает уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств, то организатор закупки вправе отклонить данную заявку участника Запроса предложений".

Кроме того, частью 4 статьи 55.8 ГрК РФ установлено, что член СРО ежегодно в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры и градостроительства, обязан уведомлять СРО о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данное уведомление направляется членом СРО в срок до 1 марта года, следующего за отчетным, с приложением документов, подтверждающих такой фактический совокупный размер обязательств данного члена. Член СРО вправе не представлять в СРО документы, содержащаяся в которых информация размещается в форме открытых данных.

При этом в соответствии с частью 7 статьи 55.8 ГрК РФ при получении от саморегулируемой организации предупреждения о превышении установленного в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам и требования о необходимости увеличения размера внесенного таким членом взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до уровня ответственности члена саморегулируемой организации, соответствующего совокупному размеру обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным таким членом с использованием конкурентных способов заключения договоров, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо в пятидневный срок с даты получения указанных документов обязаны внести дополнительный взнос в такой компенсационный фонд до размера взноса, предусмотренного саморегулируемой организации для соответствующего уровня ответственности по обязательствам члена саморегулируемой организации в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

С учетом изложенного СРО самостоятельно отслеживает, в установленном законодательством порядке, соотношение размера компенсационного взноса и принятых участником закупки обязательств.

При этом в соответствии с пунктом 7.1.2 Документации заявка на участие в закупочной процедуре отклоняется, в том числе в случае несоответствия участника закупки требованиям, установленным положениями Документации. Аналогичное положение предусмотрено пунктом 6.1.1.18 Положения о закупке.

По мнению представителя Заявителя, вышеуказанное положение Документации противоречит части 13 статьи 55.16 Грк РФ и может создавать преимущественное положение одному из участников закупочной процедуры при рассмотрении заявки на участие в закупке.

Вместе с тем согласно положениям градостроительного законодательства член СРО вправе выполнять заключенные с использованием конкурентных способов договоры при условии, что цена такого договора соответствует уровню ответственности такого члена СРО.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России пришла к выводу о неправомерности установления в Документации положения, предусматривающего право Заказчика отклонить заявку участника закупки в случае, если совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превышает уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств, поскольку функции по проверке вышеуказанных фактов осуществляется СРО самостоятельно в соответствии с возложенными на нее полномочиями.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение Документации, признаны Комиссией ФАС России не соответствующими пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушающими требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 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.

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

(Постановление ФАС России от 23.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-2744/2022)

**4. Установление требования к победителю закупки о наличии опыта выполнения работ, несопоставимого с предметом закупки, влечет привлечение Заказчика к административной ответственности.**

В ФАС России поступила жалоба общества (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика - ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку и выполнение монтажных и пусконаладочных работ специализированного технологического оборудования для ремонта подвижного состава (извещение N 690/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru) (далее - Конкурс, Жалоба).

Согласно доводу Жалобы права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно установившего в Документации требование к участнику о наличии опыта внедрения объектов в различных метеорологических условиях.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 199 положения о закупке Заказчика (далее - Положение о закупке) Заказчик в закупочной документации вправе устанавливать иные единые требования к участникам закупки, в том числе квалификационные требования, в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами Заказчика к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

Вместе с тем в силу пункта 202 Положения о закупке в зависимости от предмета закупки, отраслевой специфики, технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами Заказчика к поставщикам (исполнителям, подрядчикам), заказчиком могут устанавливаться квалификационные требования, в том числе не перечисленные в пунктах 199 - 201 Положения о закупке, а также перечни документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия указанным требованиям. Такие требования могут определяться путем экспертной оценки (в том числе на основании анализа рынка) и устанавливаться в нормативных документах Заказчика.

Согласно Извещению, Документации предметом закупки является поставка и выполнение монтажных и пусконаладочных работ специализированного технологического оборудования для ремонта подвижного состава.

Подпунктом 6 пункта 2 "Требования к товарам, работам, услугам" приложения N 1.1 "Техническое задание" к Документации (далее - Техническое задание) установлены иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика, в том числе следующее:

"Компания-поставщик должна иметь опыт работы с:

- объектами подготовки котлов железнодорожных вагонов-цистерн (далее - КЖЦ) под налив и в ремонт производительностью более 50 единиц в сутки (не менее 3 неаффилированных объектов с подтверждением соответствующими актами);

- очисткой КЖЦ из-под самых разнообразных нефтеостатков, включая тяжелые мазуты, стабильные газовые конденсаты, битумы и т.п.;

- подготовкой КЖЦ как в ремонт, так и под налив, в т.ч. самолетного топлива;

- не менее 10 неаффилированными с КЖЦ объектами внедрения в различных метеорологических условиях, включая районы Крайнего Севера, подтвержденный соответствующими актами внедрения".

В соответствии с пунктом 4 Технического задания поставка товара и выполнение работ осуществляются по адресам, указанным в приложении N 1.1.1 "Детализирующий график" к Документации, а именно: Краснодарский край, г. Крымск; Астраханская обл., Красноярский р-он, ст. Аксарайская II; Самарская обл., г. Сызрань; Пермский край, г. Пермь; Оренбургская обл., г. Орск.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что вышеуказанное требование о наличии опыта выполнения работ по объекту закупки распространяется исключительно на победителя Конкурса.

Вместе с тем согласно подпункту 22 пункта 12 раздела 3 Положения о закупке победителем является участник конкурентной закупки, предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора в соответствии с условиями конкурентной закупки.

Согласно письменным пояснениям Заказчика требуемые к поставке КЖЦ являются мобильными и могут быть перенесены и установлены в иных регионах Российской Федерации, в том числе в районах Крайнего Севера.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика отметил, что оспариваемая привязка к районам Крайнего Севера установлена не в отношении выполнения работ по подготовке и установке КЖЦ, а обусловлена необходимостью функционирования КЖЦ при низких температурах атмосферного воздуха.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, пришла к выводу о несопоставимости предмета закупки и требования к победителю закупки о наличии опыта внедрения объектов в различных метеорологических условиях, включая районы Крайнего Севера, поскольку указанные в Документации адреса поставки и эксплуатации оборудования не относятся к районам Крайнего Севера.

При этом отсутствие у участника закупки вышеуказанного опыта, а также подтверждающих документов не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем представитель Заказчика не представил доказательств, свидетельствующих о необходимости наличия у участников закупки опыта выполнения работ по предмету закупки в вышеуказанном регионе Российской Федерации.

Таким образом, действия Заказчика, установившего излишнее требование к победителю Конкурса, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 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.

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

(Постановление ФАС России от 22.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3252/2022)

**5. Оценка заявок участников закупок должна проводиться в строгом соответствии с положениями закупочной документации.**

В ФАС России поступила жалоба общества (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика - ПАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническую эксплуатацию, обслуживание, ремонт электроустановок, электрооборудования и сетей электроснабжения на объектах ПАО (извещение N 32110747683) (далее - Конкурс, Жалоба).

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Конкурса нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя, в том числе по критерию "Наличие опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупочной процедуры" (далее - Критерий N 1).

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках определено, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В силу положений пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 11.5 Документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, в том числе Критерий N 1, согласно которому:

"Оценивается опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупочной процедуры.

Количество баллов по Критерию N 1 определяется по формуле:

К2 = Количество договоров участника n / Количество договоров max \* 0,1,

где:

К2 - условное обозначение Критерия N 1;

Количество договоров участника n - количество исполненных договоров, приложенных к заявкам участником данной закупки;

Количество договоров max - максимальное количество исполненных договоров, приложенных к заявке участников закупки;

"0,1" - коэффициент значимости (вес) данного Критерия N 1".

Пунктом 10.3.5.1 Документации установлено следующее:

"В рамках Критерия N 1 оценивается опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупочной процедуры.

Аналогичными предмету закупочной процедуры считаются договоры, в рамках которых выполнялись работы по технической эксплуатации, обслуживанию, ремонту электроустановок, электрооборудования и сетей электроснабжения 0,4 кВ.

Данные работы (в рамках представленных на рассмотрение договоров) должны выполняться в совокупности (техническая эксплуатация + техническое обслуживание + ремонт).

Представленные в заявке договоры должны быть подтверждены реестром договоров, исполненных по состоянию на дату опубликования извещения о закупке.

В реестре должны быть указаны следующие данные: наименование заказчиков и их реквизиты, даты и номера договоров (в том числе государственные контракты), а также объем выполненных работ в разрезе каждого договора. К реестру договоров должны быть приложены заверенные участником закупки копии договоров на выполнение работ (с приложением ТЗ), копии актов выполненных работ. Акты выполненных работ должны быть подписаны с двух сторон, скреплены печатями (в случае их наличия) и должны содержать все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете".

В случае непредставления подписанных актов выполненных работ или представления актов без подписей наличие договора считается неподтвержденным.

Акты, договоры, государственные контракты могут быть подписаны электронно-цифровой подписью, однако в этом случае необходимо будет представить действующую ссылку на электронно-торговую площадку, на которой данный договор (государственный контракт) был заключен/подписан.

Частичное наличие опыта выполнения работ, требуемого в рамках данной закупки (т.е., к примеру, только ремонт электроустановок или только эксплуатация кабельных линий) в общем расчете не рассматривается, даже в случае, если совокупный объем работ в рамках нескольких договоров соответствует необходимому опыту в рамках данной закупки.

По данным договорам не должно быть претензий заказчиков, отраженных в актах о приемке выполненных работ.

Представление сведений, содержащих коммерческую тайну / конфиденциальную информацию, не предусматривается".

Согласно итоговому протоколу от 12.01.2022 N 06-2-и/2022 (к 214-1/2021) (далее - Протокол) Заявителем (участник с порядковым номером заявки "8161") в составе заявки представлено 74 договора, вместе с тем Заказчиком к оценке принято 63 договора, в связи с чем заявке Заявителя по Критерию N 1 присвоено 0,07 баллов.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком при оценке заявки Заявителя по Критерию N 1 неправомерно не принято 9 договоров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заказчиком по Критерию N 1 не приняты к оценке в том числе договоры N 17, 18, 28, 29, 37, 41, 43, 51, поскольку, по мнению Заказчика, объем выполняемых работ по указанным договорам неисполним с учетом сроков, предусмотренных в соответствующих договорах.

Вместе с тем положениями Документации не предусмотрена необходимость сопоставления объема работ со сроком работ, выполняемых в рамках закупочных процедур, по результатам которых заключены соответствующие договоры. При этом Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, представленные материалы, установила, что вышеуказанные договоры соответствуют требованиям Документации.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом оценившего заявку Заявителя по Критерию N 1, признаны Комиссией ФАС России нарушающими требования части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 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 закупочной комиссии Заказчика к административной ответственности.

(Постановление ФАС России от 02.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3182/2022)

О.В. Горбачева

Начальник Управления контроля

размещения государственного заказа ФАС России