ОБЗОР АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ПО 223-ФЗ

(ОКТЯБРЬ 2022 ГОДА)

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 31 октября 2022 года

1. Заказчик не вправе устанавливать в документации о закупке положения, создающие преимущественные условия для участников, ранее являвшихся его контрагентами по договорам.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сервисному обслуживанию экологически чистых туалетных комплексов (ЭЧТК) пассажирских вагонов в пути следования поездов на транзитных железнодорожных станциях (далее - Конкурс).

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

В силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что оценка заявок участников закупки по подкритерию "Опыт участника" критерия "Квалификация участника" осуществляется в том числе на основании документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта оказания услуг по сервисному обслуживанию экологически чистых туалетных комплексов (ЭЧТК) пассажирских вагонов.

К таким документам отнесены в том числе документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии актов зачета взаимных требований и/или актов сверки исполненных обязательств в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО).

Таким образом, действия Заказчика, установившего положение о том, что при предоставлении участниками закупки копий актов зачета взаимных требований и/или актов сверки исполненных обязательств по договорам, заключенным с ОАО, такие договоры подлежат зачету и не требуют подтверждения оплаты, нарушают требования пунктов 2, 13, 14 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.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России передала материалы дела должностному лицу ФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Должностное лицо ФАС России, уполномоченное на составление протокола, рассмотрев материалы дела, возбудило дело об административном правонарушении и провело административное расследование.

По итогам рассмотрения дела должностное лицо ФАС России, уполномоченное на рассмотрение дела, приняло решение о привлечении Заказчика к административной ответственности в виде штрафа.

(Постановление ФАС России от 08.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3259/2022)

2. Требования к участникам закупки, устанавливаемые заказчиком в документации о закупке, не должны допускать неоднозначного толкования и вводить участников закупки в заблуждение, не позволяя надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупке.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию и текущему ремонту модульных туалетных комплексов на объектах дирекций пассажирских обустройств (далее - Конкурс).

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия ФАС России установила следующее.

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Содержание оказываемых услуг установлено в документации о закупке, в том числе установлен перечень услуг ежедневной уборки модульных туалетных комплексов, с указанием периодичности проведения уборки, которую необходимо проводить в том числе не менее определенного количества раз в указанный период (например, помывка и дезинфекция унитазов не менее 6 раз в сутки).

При этом в инструкции по заполнению формы технического предложения не установлено, каким образом в заявках участников необходимо заполнять значения числовых показателей, указанных в документации о закупке с использованием слов "не менее", что вводит участников в заблуждение и не позволяет надлежащим образом заполнить заявку в части периодичности оказания услуг на участие в закупке.

Кроме того, установление такого положения в документации о закупке послужило основанием для отклонения заявки ООО от участия в Конкурсе.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика нарушают пункты 2, 3 части 10 статьи 4, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Проанализировав все материалы дела, Комиссия ФАС России передала их должностному лицу ФАС России, уполномоченному на составление протокола, для исследования на предмет наличия составов административных правонарушений.

Должностное лицо ФАС России, уполномоченное на составление протокола, рассмотрев материалы дела, приняло решение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России, уполномоченное на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усмотрело признаков малозначительности совершенных правонарушений и приняло решение о привлечении заказчика к административной ответственности в виде штрафа.

(Постановление ФАС России от 16.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-2865/2022)

3. Заказчик не вправе устанавливать в документации о закупке наименование подлежащего к поставке оборудования, которому соответствует товар конкретного производителя.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования (далее - Конкурс).

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила 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.

Техническим заданием документации о закупке установлено следующее: "Участник может предложить иное оборудование (эквивалент). Все необходимые функционально-технические характеристики для определения эквивалентного оборудования определены в приложениях N 1.6, 1.8 к документации о закупке в наименованиях, артикулах, типах, марках, кодах".

При этом в опросном листе приложения N 1.8 к документации о закупке установлен параметр "Модификация счетчика электроэнергии" с указанием наименования маркировки оборудования A1805RAL-P4GB-DW-4, соответствующего товару конкретного производителя, а именно: компании Elster.

Заказчик на заседании Комиссии не обосновал правомерность и необходимость установления параметра оборудования, соответствующего товару конкретного производителя, а также не предоставил документы, подтверждающие соответствие продукции иных производителей параметру "Модификация счетчика электроэнергии".

Исходя из вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что указанные действия Заказчика нарушают пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 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, уполномоченному на составление протокола.

Должностное лицо ФАС России, уполномоченное на составление протокола, рассмотрев материалы дела, приняло решение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования.

По итогам рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо ФАС России, уполномоченное на рассмотрение дела, приняло решение о привлечении Заказчика к административной ответственности в виде штрафа.

(Постановление ФАС России от 09.11.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3257/2022)

4. Заказчик обязан провести оценку заявки участника, содержащей документы, не соответствующие требованиям документации о закупке, без учета таких документов.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных, санитарно-гигиенических помещений и прилегающей территории (далее - Конкурс).

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, 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.

Документацией о закупке установлен подкритерий "Квалификация персонала" критерия "Квалификация участника", согласно которому участник закупки должен подтвердить наличие квалифицированного персонала для оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных и санитарно-гигиенических помещений в количестве не менее 307 человек.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса Заказчиком принято решение об отказе ООО в допуске к участию в Конкурсе в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности, а именно: договоры возмездного оказания услуг, заключенные с семью работниками, являются не соответствующими действительности, поскольку договоры с ООО они не заключали, а также не давали согласия на обработку персональных данных, при этом в отношении восьми сотрудников выявлена недействительность паспортов персонала ООО.

Комиссия ФАС России установила, что ООО в составе заявки предоставлены сведения о наличии квалифицированного персонала для оказания услуг по комплексной уборке административно-бытовых, производственных и санитарно-гигиенических помещений в количестве 336 человек.

При этом в случае несоответствия документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка ООО подлежала оценке без учета несоответствующих документов, поскольку ООО достигнуто минимальное количество квалифицированного персонала, подлежащего к оценке по подкритерию "Квалификация персонала", без учета упомянутых 15 сотрудников.

Таким образом, при оценке и сопоставлении заявок участников закупки, учету подлежат сведения в отношении персонала, соответствующего требованиям документации о закупке.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика нарушают положения части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России передала материалы дела должностному лицу ФАС России, уполномоченному на составление протокола, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Должностное лицо ФАС России, уполномоченное на составление протокола, рассмотрев материалы дела, возбудило дело об административном правонарушении и провело административное расследование.

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

(Постановление ФАС России от 20.10.2022 по делу N 28/04/7.32.3-3119/2022)

5. За неисполнение заказчиком предписания контролирующего органа в срок, установленный в предписании, предусмотрена административная ответственность.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ПАО (далее - Заказчик) при проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту ненадежных участков тепловых сетей и тепловых камер на объектах филиала N 3 ПАО (далее - Закупка).

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком неправомерно осуществлена закупка у единственного поставщика и заключен договор по результатам закупки, при этом Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии трудовых ресурсов, что повлекло принятие неправомерного решения об отказе ООО в допуске к участию в закупке, а также неправомерно осуществлена закупка неконкурентным способом.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заказчику выдано предписание об устранении выявленных нарушений.

Как следует из предписания, Заказчику предписано аннулировать определение поставщика по Закупке, а также разместить в единой информационной системе в сфере закупок информацию о совершении указанных действий.

Срок исполнения предписания - 21.06.2022.

Вместе с тем должностным лицом ФАС России установлено, что Заказчиком предписание не исполнено.

Должностное лицо ФАС России, уполномоченное на составление протокола, рассмотрев материалы дела, приняло решение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования.

По итогам рассмотрения дела должностное лицо ФАС России, уполномоченное на рассмотрение дела, приняло решение о привлечении заказчика к административной ответственности в виде штрафа.

(Постановление ФАС России от 11.11.2022 по делу N 28/04/19.5-3255/2022)

О.В. Горбачева

Начальник Управления контроля

размещения государственного заказа ФАС России