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

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

ОБЗОР АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРАКТИКИ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ПО 223-ФЗ

(ФЕВРАЛЬ 2023 ГОДА)

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 28 февраля 2023 года

1. Заказчик не вправе устанавливать в документации о закупке положения, заведомо ограничивающие количество участников закупки.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ПАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации оперативного ПТК для обеспечения диспетчерского, технологического и ситуационного управления в филиалах ПАО (далее - Конкурс).

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

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Пунктом 3.5.5 части I Конкурсной документации установлено, что описание участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями части V Конкурсной документации "Техническая часть" (далее - Техническое задание).

Согласно протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 01.06.2022 Заказчиком принято решение отказать ООО в допуске к участию в Конкурсе ввиду несоответствия технического предложения ООО требованиям Технического задания.

Комиссией ФАС России установлено, что под специфику отрасли Заказчика разработано и внедрено программное обеспечение "РС-20", как основа ведения модели электрической сети, при этом предлагаемое ООО к поставке программное обеспечение "F5.Platform" имеет функционал, разработанный для широкого спектра других отраслей, в связи с чем возможность использования данного программного продукта для нужд Заказчика не представляется возможным.

Кроме того, ООО представлено заключение специалиста экспертного учреждения АНО, согласно которому функциональные возможности и технические характеристики программного продукта "F5.Platform" соответствуют требованиям Технического задания, а также свидетельствующее о том, что программное обеспечение "F5.Platform" является аналогом интеграционной платформы "РС-20".

Вместе с тем в документации о закупке отсутствует требование о предоставлении участниками закупки в составе заявки программного обеспечения, разработанного исключительно для электрических сетей.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно отказавшего ООО в допуске к участию в Конкурсе, нарушают часть 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.

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 07.02.2023 по делу N 28/04/7.32.3-124/2023)

2. Применение требования к участникам закупки о наличии опыта, установленного Заказчиком в документации о закупке, не должно противоречить законодательству Российской Федерации и носить субъективный характер.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ПАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на создание информационной системы формирования консолидированной инвестиционной программы и управления производственной программой для нужд ПАО на единой информационной платформе (далее - Конкурс).

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

В соответствии с пунктом 1 раздела 7.1 приложения 1 "Технические требования" к Конкурсной документации (далее - Технические требования) "участник должен обладать достаточным для исполнения договора опытом исполнения соответствующих проектов".

С целью подтверждения требований, установленных подпунктом "b" пункта 1 раздела 7.1 Технических требований, участникам Конкурса необходимо иметь опыт по созданию нового продукта либо развитию, модернизации, настройке и адаптации продукта, созданного участником, в результате которого Заказчику передается автоматизированная система управления проектами.

Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ по предмету закупки, а также документов, подтверждающих наличие такого опыта, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, заказчики не вправе устанавливать требование к участникам закупки о наличии опыта в случае, если законодательством Российской Федерации не предъявляются такие требования.

В соответствии с протоколом от 05.05.2022 заявка ЗАО не допущена к участию в Конкурсе в связи с несоответствием заявки требованиям Конкурсной документации, а именно несоответствием предметов договоров требованиям, установленным в Технических требованиях.

При этом с целью подтверждения соответствия Техническим требованиям, в составе заявки ЗАО представлено 4 договора, свидетельствующих о наличии опыта выполнения работ по внедрению, адаптации, развитию и модернизации систем управления проектами.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика нарушают пункт 9 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 06.02.2023 по делу N 28/04/7.32.3-129/2023)

3. Документы, требуемые Заказчиком к предоставлению в составе заявки участника, не должны носить излишний характер.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика АО (далее - Заказчик) при проведении закрытого запроса предложении в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку химической продукции (далее - Запрос предложений).

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

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Заказчиком установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию "Наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема" критерия "Квалификация участника" (далее - Подкритерий 1), который подразумевает предоставление участниками закупки копий актов взаимозачетов по поставке химической продукции, подтверждающих успешное выполнение представленных к оценке договоров (документы должны содержать подписи и печати обеих сторон) в целях подтверждения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки.

Вместе с тем Комиссия ФАС России пришла к выводу, что акт взаимозачетов не является надлежащим подтверждением факта поставки товара по договору.

Кроме того, Заказчиком установлен подкритерий "Наличие статуса производителя или официального представителя производителя" критерия "Квалификация участника" (далее - Подкритерий 2), согласно которому в составе заявки необходимо подтвердить статус производителя или официального представителя производителя путем предоставления сертификатов, свидетельств, лицензий.

При этом Комиссия ФАС России пришла к выводу, что наличие у участника закупки, например, лицензии на осуществление деятельности на эксплуатацию опасных производственных объектов I, II, III класса опасности не подтверждает наличие статуса производителя или официального представителя производителя (статуса дилера).

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок участников Запроса предложении от 07.07.2022 заявке ООО присвоено 0 баллов по Подкритериям 1, 2, поскольку Заказчиком не учтены сведения в отношении 5 договоров и 5 актов приема-передачи товара, в связи с отсутствием в составе заявки копий актов взаимозачетов, а также документов, подтверждающих статус производителя продукции или официального представителя производителя.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что указанные действия Заказчика нарушают пункты 13, 14 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 материалы дела, Комиссия ФАС России передала их для исследования на предмет наличия составов административных правонарушений 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 01.02.2023 по делу N 28/04/7.32.3-94/2023)

4. Отклонение заявки участника закупки по основаниям, не предусмотренным документацией о закупке, нарушает требования, предусмотренные Законом о закупках.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика АО (далее - Заказчик) при проведен конкурсный отбор в электронной форме на право заключения договора на хранение запасов зерна федерального интервенционного фонда сельскохозяйственной продукции (далее - Конкурсный отбор).

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 перечень документов, прилагаемых к заявке на участие в Конкурсном отборе, в том числе документы, подтверждающие возможность отгрузки запасов интервенционного фонда железнодорожным и (или) автомобильным транспортом (копия договора, копия соглашения, документы, подтверждающие право собственности).

Таким образом, участнику закупки предоставлено право осуществить выбор способа отгрузки запасов интервенционного фонда посредством железнодорожного и (или) автомобильного транспорта.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе от 05.04.2022 Заказчиком принято решение об отказе ООО в допуске к участию в Конкурсном отборе по причине непредставления документов, подтверждающих возможность отгрузки зерна автомобильным транспортом.

Вместе с тем Комиссия ФАС России установила, что ООО в составе заявки предоставлены сведения, подтверждающие возможность отгрузки запасов интервенционного фонда посредством железнодорожного транспорта.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что заявка ООО соответствует требованиям, установленным в документации о закупке, а действия Заказчика нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 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.

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 21.02.2023 по делу N 28/04/7.32.3-228/2023)

5. Должностное лицо заказчика наравне с юридическим лицом несет ответственность за неисполнение предписания контролирующего органа в срок, установленный в предписании.

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 работ по текущему содержанию пути для нужд Красноярской дирекции инфраструктуры (далее - Конкурс).

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком предъявлены неправомерные требования к заявке ООО.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика нарушают часть 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.

Заказчику выдано предписание об устранении выявленных нарушений.

Как следует из предписания, Заказчику предписано в том числе отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, назначить новую дату рассмотрения заявок на участие в Конкурсе, новую дату подведения итогов Конкурса, а также рассмотреть заявки участников Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Конкурсной документации, с учетом решения ФАС России.

Срок исполнения предписания - 01.02.2022.

Должностным лицом ФАС России установлено, что Заказчиком предписание не исполнено в срок в полном объеме.

При этом, определением Арбитражного суда города Москвы от 01.02.2022 Заказчику отказано в удовлетворении ходатайства о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания.

Вместе с тем действия, направленные на исполнение предписания, совершены Заказчиком с нарушением регламентированного срока на три месяца.

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, не усмотрело оснований, предусмотренных частью 5 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и приняло решение о привлечении ответственного должностного лица заказчика к административной ответственности в виде штрафа.

(Постановление ФАС России от 11.02.2023 по делу N 28/04/19.5-75/2023)

О.В. Горбачева

Начальник Управления контроля

размещения государственного заказа ФАС России