

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №7-11/148

(027/10/18.1-1599/2022)

30 ноября 2022 года  
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: В.И. Новоселов – начальник отдела закупок Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: А.А. Михайлова – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Хабаровского УФАС России, И.Н. Черевко – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ОАО «РЖД» - Кушнер А.А. (по доверенности от 21.04.2023 №ДВОСТ НЮ-73/Д), Ляпин Д.В. (по доверенности от 02.09.2022 №ДВОСТ НЮ-129/Д),

- индивидуальный предприниматель Мирасова Роза Ирековна (далее – ИП Мирасова Р.И.) - уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителей в заседании комиссии не обеспечил,

рассмотрев жалобу ИП Мирасовой Р.И. на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1978/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке и озеленению помещений и территорий,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ИП Мирасовой Р.И. на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1978/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке и озеленению помещений и территорий.

По мнению подателя жалобы, заказчиком при проведении рассматриваемого открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме нарушен п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон о закупках), ч. 2, 3 п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Доводы жалобы:

1) заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки участников закупки по Критерию №1 «Цена договора»;

2) заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки участников закупки по Критерию №2 «Квалификация участника»;

3) заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки участников закупки по Критерию №3 «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»;

4) заказчиком неправомерно установлено право заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов участников закупки;

5) заказчиком неправомерно установил положение документации, регламентирующее право заказчика не рассматривать заявки участников закупки в случае признания закупки несостоявшейся.

Представители ОАО «РЖД» не согласны с доводами жалобы по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 29.11.2022 (вх. №25642/22 от 29.11.2022).

Заслушав представителей обществ, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частями 1,2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о

закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение

гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор закупки) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

11.11.2022 ОАО «РЖД» на официальном сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru) размещено извещение о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1978/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке и озеленению помещений и территорий. Дата подачи заявок – 11.11.2022. Дата окончания подачи заявок – 21.11.2022. Дата рассмотрения заявок – 22.11.2022. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 05.12.2022. Дата подведения итогов – 05.12.2022. Начальная (максимальная) цена договора – 38 263 805,20 рублей без НДС, 45 916 566,25 руб. с НДС.

1. Довод заявителя о том, что заказчик установил ненадлежащий порядок оценки участников закупки по Критерию №1 «Цена договора» признается обоснованным.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупке выигравшим открытый конкурс (торги) признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, установленным Заказчиком в конкурсной документации на основании Положения о закупке.

Согласно п.п. 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупке и п. п. 12, 13 п. 201 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п. 209 Положения о закупке для оценки и сопоставления заявок участников закупки в документации о конкурентной закупке используются следующие критерии: 1) цена договора и/или единицы товара, работы, услуги; 2) качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг; 3) квалификация участников закупки; 4) расходы на эксплуатацию товаров; 5) стоимость жизненного цикла; 6) расходы на техническое обслуживание товаров; 7) сроки (периоды) поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; 8) срок предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг; 9) объем предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг; 10) наличие системы менеджмента качества (оценка по этому критерию осуществляется в обязательном порядке в случае закупки продукции, подлежащей инспекторскому контролю); 11) наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами; 12) условия оплаты товаров, работ, услуг (размер аванса, сроки оплаты и т.п.).

В соответствии с пунктом 210 Положения о закупке количество критериев, за исключением случаев проведения квалификационного отбора, аукциона, запроса котировок, конкурентного отбора должно быть не менее чем 2, одним из которых является цена договора и/или единицы товара, работы, услуги. Значение критерия «цена договора» и/или «цена единицы товара, работы, услуги» суммарно по всем единицам товаров, работ услуг должно составлять не менее 50 процентов максимального количества баллов (за исключением случаев закупки высокотехнологичной, инновационной, технологически сложной продукции (товаров, работ, услуг), НИОКР).

Так, во исполнение указанных требований заказчиком Приложением №1.4 к конкурсной документации «Критерии и порядок оценки и

сопоставления заявок» установлен критерий оценки заявок участника закупки «Цена договора»:

№ критерия	Наименование критерия/ подкритерия	Значимость критерия	Порядок оценки по критерию
1.	Цена договора		
1.1.	Цена договора	Максимальное количество баллов –60 баллов	<p>Заявкам участника, в которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены) присваивается максимальное количество баллов по критерию «цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), по приведенной формуле не оцениваются.</p> <p>Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации (максимально допустимый размер снижения цены определяется по формуле: <math>C_{min} = (C_{нач.макс.} - 0,25 * C_{нач.макс.}) + 1</math> копейка) (<math>C_{min} - 28697853,91</math> руб.) с ценой, предложенной каждым участником (<math>C_j</math>), по формуле:</p> $B_j = \frac{C_{min}}{C_j} * 60, \text{ где}$ <p><math>j = 1...n</math>, n – количество участников;</p> <p><math>B_j</math> – количество баллов j-ого участника;</p> <p><math>C_j</math> – цена, предложенная j-ым участником (без учета НДС);</p> <p><math>C_{min} - 28697853,91</math> руб. (Начальная (максимальная) цена, сниженная на максимально допустимый размер снижения цены, установленный в пункте 1.3 части 1 конкурсной документации) (без учета НДС),</p> <p><math>C_{нач.макс.}</math> – начальная (максимальная) цена (без учета НДС);</p>

		60 – максимально возможное количество баллов.
--	--	---

Заявкам участников, в технических предложениях которых содержатся предложения демпинговой цены (сниженной на 25% и более от начальной (максимальной) цены), присваивается максимальное количество баллов по критерию «Цена договора». Заявки, содержащие предложения демпинговой цены по приведенной в порядке оценки формуле, не оцениваются. Заявка каждого участника, в которой предложена не демпинговая цена, оценивается путем сравнения начальной (максимальной) цены, сниженной на максимально допустимый размер снижения цены, с ценой, предложенной каждым участником.

Устанавливая данный критерий ОАО «РЖД» не ограничивает права участников закупки на снижение предлагаемой цены договора и не противоречит принципу экономически эффективного расходования денежных средств. Наоборот, установленный порядок оценки является объективным и позволяет выявить наиболее выгодное предложение участника, при этом избежав существенных расходов, связанных с неисполнением или некачественным исполнением победителем своих обязательств по договору.

В данной связи данный довод жалобы индивидуального предпринимателя Комиссией Хабаровского УФАС России признается необоснованным.

2. Приложением №1.4 к конкурсной документации «Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок» установлен критерий оценки заявок участника закупки «Опыт участника»:

2.1.	Опыт участника	Максимальное количество баллов – 20 баллов	<p>Оценивается путем деления стоимости оказанных каждым (j-ым) участником услуг по уборке на начальную (максимальную) цену (без учета НДС), по формуле:</p> $B_j = \frac{C_j \sum \text{опыт}}{C_{\text{нач.макс}}} * 20, \text{ где}$ <p><math>C_{\text{нач.макс}}</math> – начальная (максимальная) цена (без учета НДС);</p> <p><math>B_j</math> – количество баллов j-го участника;</p> <p><math>C_j \sum \text{опыт}</math> – стоимость оказанных j-ым участником</p>
------	----------------	--	--

		услуг по уборке (без учета НДС);
		Ц нач.макс. – начальная (максимальная) цена (без учета НДС).
		20 – максимально возможное количество баллов.
		В случае, если стоимость оказанных услуг равна или больше начальной (максимальной) цены (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 20 баллов.

В подтверждение наличия опыта участника, указанного в приложении № 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки должен представить: - документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта; и - договоры на оказание услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями), указанные в форме сведений об опыте оказания услуг приложения № 1.3 к конкурсной документации, с приложением к ним актов об оказании услуг; и - копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, указать реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на оказание услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты оказания услуг).

Также Комиссия отмечает, что Заказчиком в Конкурсной документации однозначно не определены критерии аналогичности представляемых участниками договоров.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

В данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании данного довода жалобы обоснованным, что свидетельствует о нарушении заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 3 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 (далее – КоАП РФ).

3. Относительно правомерности установления критерия оценки - наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (п. 3 приложения 1.4 к конкурсной документации) Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства

экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 приложения 1.4 конкурсной документации оценка заявок по критерию наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами осуществляется в следующем порядке.

Сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, уменьшается на 5 баллов при наличии фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами.

При оценке по критерию учитывается опыт работ контрагента за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае:

расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору;

наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, в том числе урегулированных как в судебном, так и досудебном порядке, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника, за исключением претензий, признанных необоснованными в досудебном/судебном порядке при предоставлении документов, подтверждающих отказ от претензий к участнику/судебного акта, вступившего в законную силу;

уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

Как пояснил Заказчик, указанный критерий оценки заявок установлен

во исполнение пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках и подпунктов 13, 14 пункта 243 Положения о закупке ОАО «РЖД», а также в полном соответствии с подпунктом 11 пункта 209 Положения о закупке ОАО «РЖД», предусматривающим возможность установления критерия оценки «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами». Данный критерий применим в случае выявления факта расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») или третьим лицом в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у ОАО «РЖД» или третьих лиц претензий к участнику, направленных заказчиком, третьим лицом в адрес участника; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок. В случае наличия факта урегулированной претензии со стороны заказчика или третьих лиц к участнику закупки, такие факты не рассматриваются и сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем вышеуказанным критериям, не уменьшается. Таким образом, применяемая оценка по критерию «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» позволяет выявить недобросовестных исполнителей работ на стадии рассмотрения заявок и дать приоритет исполнителям, имеющим положительный опыт. Заключение договора с недобросовестным исполнителем может привести к срыву сроков оказания услуг по экспертизе промышленной безопасности. Установленный критерий не направлен на дифференцирование нарушения с точки зрения опасности, а только на установление факта неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств, что позволит снизить степень рисков Заказчика.

Изучив представленные материалы, Комиссия Хабаровского УФАС России установила, что при оценке заявок по критерию у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами (так, например: случае расторжения договора заказчиком или в случае уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Кроме того, Заказчиком в Документации не установлен порядок

проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для надлежащего присвоения баллов участникам закупки по вышеуказанному критерию оценки.

Вместе с тем, вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

При этом отсутствие порядка проверки и установления фактов неисполнения создает правовую неопределенность для участников закупки относительно возможности изменения итоговой конкурсной оценки заявки закупочной комиссией в зависимости от субъективного количества баллов.

Правовая позиция о неправомочности установления конкурсного критерия «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами» без надлежащей градации конкурсной оценки, а также порядка проверки и установления указанных фактов при оценке такой заявки, соответствует единообразной практике применения Закона о закупках Федеральной антимонопольной службой, отраженной, в частности, в решении ФАС России от 15.08.2022 №223ФЗ-324/22.

Учитывая изложенное, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по данному критерию, нарушают пункты 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 (далее – КоАП РФ).

4. В соответствии с ч. 16 ст. 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса 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.

Согласно п. 3.9.8 документации заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме однократно (в отношении каждого документа/информации) запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников конкурса разъяснения положений их заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника.

Ответ от участника конкурса, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

Вместе с тем возможность получения дополнительной информации и документов, с учетом указанного положения Документации, полностью зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку право Заказчика запрашивать дополнительную информацию и документы у участников закупки может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что может привести к дискриминации участников Конкурса, а также может создать преимущества отдельным участникам закупки при осуществлении дополнительного запроса документов, как и изменение в результате дополнительного запроса тех сведений, которые могут повлиять на оценку заявок участников закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, предусмотревшего в Документации возможность осуществлять дополнительный запрос информации и документов у участников Конкурса, ограничивают количество участников закупки и противоречат п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и нарушают ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

5. В соответствии с ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно п. 3.9.2 документации если на участие в конкурсе не поступило ни одной заявки оформляется итоговый протокол, в котором указывается информация о признании конкурса несостоявшимся. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются.

Если на участие в конкурсе поступила одна заявка, заказчиком может быть принято решение о признании конкурса несостоявшимся без рассмотрения заявки. Соответствующая информация указывается в итоговом протоколе. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения сторон, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о неправомерности установления указанного положения Документации, поскольку по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанных в Законе о закупках, у заказчика, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках, возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации о конкурентной закупке.

Таким образом, действия Заказчика, установившего положения Документации, регламентирующие право Заказчика не заключать договор при признании закупки несостоявшейся, в том числе при наличии одной заявки, поданной на участие в Конкурсе, нарушают ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «РЖД» предписания об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в документацию о закупке.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Мирасовой Р.И. на действия заказчика – ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1978/ОКЭ-ДВОСТ/22 на право заключения договора оказания услуг по комплексной уборке и озеленению помещений и территорий обоснованной в части доводов установления ненадлежащий порядка оценки участников закупки по Критерию №2 «Квалификация участника»; установления ненадлежащего порядка оценки участников закупки по Критерию №3 «Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами»; неправомерного установления право заказчика

осуществлять дополнительный запрос информации и документов участников закупки; неправомерного установления положения документации, регламентирующее право заказчика не рассматривать заявки участников закупки в случае признания закупки несостоявшейся.

2. Признать действия ОАО «РЖД» при проведении указанной закупки нарушающими п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 15 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела №7-11/148 (027/10/18.1-1599/2022) уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица заказчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.