

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-99/23

по результатам рассмотрения жалобы <...>  
на действия (бездействие) заказчика, организатора при закупке товаров,  
работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-  
ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических  
лиц»

13.03.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере  
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>; <...>, <...>,

<...>; <...>,

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС  
России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы  
посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим  
образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...>  
от 06.03.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при  
проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на  
право заключения договора на выполнение работ по ремонту  
ненадежных участков тепловых сетей и тепловых камер на объектах  
Филиала № 3 <...> (№ 23VP0725) (извещение № 32312146340), в  
соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-  
ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВЛЕНО:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 06.03.2023  
б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при  
проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на  
право заключения договора на выполнение работ по ремонту

ненадежных участков тепловых сетей и тепловых камер на объектах Филиала № 3 <...> (№ 23VP0725) (извещение № 32312146340) (далее – Конкурсный отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (протокол от 30.06.2021 № 155) (в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров <...> от 20.09.2022 (протокол № 180) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных

Законом

о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки

и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная

дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), документацией о проведении Конкурентного отбора (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<https://www.zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) – 27.02.2023;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 122 938 986,89 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурентном отборе – 07.03.2023;

5. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов – 19.05.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках

и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося

в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении

о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурентного отбора права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупочной процедуры;

2. Заказчиком неправомерно установлено положение в Документации

в соответствии с которым в случае признания Конкурентного отбора несостоявшимся, Заказчик вправе не заключать договор в связи с наличием одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации;

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлен механизм банковского сопровождения договора и обязанность победителя Конкурентного отбора открывать для расчета с Заказчиком счет исключительно в АО «Газпромбанк»;
4. Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования к участникам закупки о наличии трудовых ресурсов, материально-технических ресурсов, опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ, а также требования о предоставлении в составе заявки копии документов, подтверждающих соответствие участников закупки вышеуказанным требованиям Документации;
5. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о представлении в составе заявки сведений о цепочке собственников и (или) бенефициаров;
6. Заказчиком неправомерно установлено положение в Документации, предусматривающее возможность Заказчика неоднократно запрашивать ценовые предложения участников закупки на участие в Конкурентном отборе;
7. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по подкритериям «Деловая репутация» (далее – Подкритерий № 1), «Квалификация участника» (далее – Подкритерий № 2) нестоимостного критерия;
8. Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов у участников закупки.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурентного отбора Заказчик действовал

в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно,

подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктами 1, 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 информационной открытости, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупочной процедуры.

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 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.

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

В силу положений части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в ЕИС извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации

о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, а также положениям Извещения и Документации Заказчиком проведен открытый конкурентный отбор в электронной форме.

По мнению представителя Заявителя, Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупочной процедуры, поскольку Конкурсный отбор соответствуют всем признакам конкурентной закупки, в связи с чем проведение обжалуемой закупки неконкурентным способом влечет ограничение круга участников закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации Заказчик вправе самостоятельно определять порядок проведения конкурентных и неконкурентных закупочных процедур.

Кроме того, положениями Закона о закупках заказчику предоставлено право предусмотреть в положении о закупке также иные способы

конкурентных закупочных процедур при их одновременном соответствии требованиям, установленным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Так, в силу положений пункта 1.2.30 Положения о закупке конкурентный отбор – способ конкурентной закупки, не являющийся торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений, запросом котировок) в соответствии со статьями 447–449 Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом в соответствии со статьями 1057–1061 Гражданского кодекса Российской Федерации, правила проведения которой регламентируются Положением о закупке, по результатам осуществления которой определяется победитель, наиболее полно соответствующий требованиям документации о конкурентной закупке и подавший заявку, признанную наилучшей по итогам оценки и сопоставления заявок.

Аналогичное положение установлено пунктом 1.1.9 Документации.

Кроме того, в пункте 6.2.1.5 Положения о закупке предусмотрено, что конкурентный отбор наряду с конкурсом, аукционом, запросом предложений и запросом котировок является конкурентным способом закупки.

Учитывая вышеизложенное, проводимый Заказчиком Конкурсный отбор является конкурентной закупкой.

Вместе с тем представителем Заявителя на заседании Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено положение в Документации, в соответствии с которым в случае признания Конкурсного отбора несостоявшимся, Заказчик вправе не заключать договор в связи с наличием одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 3.5 раздела 3 Документации в случае если по истечении срока подачи заявок подана только одна заявка, не отклонена только одна заявка, то комиссия по осуществлению закупки Заказчика вправе признать Конкурсный отбор несостоявшимся.

Пунктом 3.6 раздела 3 Документации комиссия по осуществлению закупки Заказчик вправе рекомендовать организатору (Заказчику) завершить процедуру Конкурсного отбора без заключения договора в случаях, перечисленных в пункте 1.17 раздела 1 Документации.

Пунктом 14.7.4 Положения о закупке установлено, что конкурентный отбор

может быть признан несостоявшимся по общим основаниям, предусмотренным для конкурентных закупок в разделе 7 Положения о закупке, а также по основаниям, предусмотренным для конкурентного отбора в пунктах 14.7, 14.8 Положения о закупке. В случае признания конкурентного отбора несостоявшимся Заказчик (организатор) вправе провести повторный конкурентный отбор, закупку иным способом либо Заказчик вправе заключить договор с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктом 17.1.8.

Согласно пункту 17.1.8 Положения о закупке Заказчик вправе осуществлять закупку товаров (работ, услуг) у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), когда проведение закупок на конкурентной основе по экономическим, временным или иным объективным причинам нецелесообразно, по основаниям и в порядке, предусмотренным Положением о закупке, в случае если на участие в конкурентной закупке/маркетинговых исследованиях не подано ни одной заявки или к участию в конкурентной закупке/маркетинговых исследованиях не допущено ни одной заявки, и конкурентная закупка/маркетинговые исследования признаны несостоявшимися, при этом договор может быть заключен по согласованию с Советом директоров или Комитетом по закупкам общества в рамках их компетенции и только на условиях, установленных проектом договора, включенным в состав документации о конкурентной закупке/о маркетинговых исследованиях, на сумму, не превышающую установленную при проведении конкурентной закупки/маркетинговых исследований начальную (максимальную) цену договора.

Вместе с тем в соответствии с частью 15 статьи 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.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Заказчик в соответствии с Положением о закупке вправе отказать в заключении договора участнику закупки, в случае признания Конкурентного отбора несостоявшимся, ввиду допуска к участию в закупочной процедуре одного участника закупки.

Комиссией ФАС России установлено, что при проведении закупки Заказчик должен руководствоваться в том числе пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а именно принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также принципом признания равенства участников регулируемых им отношений в соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В соответствии с пунктом 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Пунктом 1 статьи 438 ГК РФ установлено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, в случае, если заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, в связи с чем у заказчика возникает обязанность заключить договор с единственным допущенным участником на условиях, предусмотренных закупочной документацией.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что согласно Документации, Положению о закупке заключение или незаключение договора с участником закупки полностью зависит от волеизъявления Заказчика, что нарушает принцип равноправия, установленный Законом о закупках.

Кроме того, в соответствии с постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 23.12.2022 № 57-П по делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 432, пункта 1 статьи 438, пункта 4 статьи 445, пункта 5 статьи 447 и пункта 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой акционерного общества «Системный оператор Единой энергетической системы» обязанность заказчика (организатора торгов) заключить договор, на право заключения которого проводятся обязательные торги, с единственным участником торгов в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов не предполагается в том случае,

если в положении о закупке заказчика, принятом в соответствии с Законом

о закупках, прямо предусмотрено, что в этом случае договор не заключается и торги проводятся повторно.

При этом в Положении о закупке отсутствует прямое указание на обязанность Заказчика не заключать договор в случае признания закупки несостоявшейся по причине наличия одной поступившей заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у Заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в ненадлежащем установлении вышеуказанного положения в Документации, нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлен механизм банковского сопровождения договора и обязанность победителя Конкурентного отбора открывать для расчета с Заказчиком счет исключительно в АО «Газпромбанк».

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.

В соответствии с пунктами 4.2.15, 4.2.16 раздела 4 Документации в целях обеспечения контроля за целевым использованием денежных

средств

и мониторинга расчетов по договору, заключаемому по итогам Конкурентного отбора (далее – Сопровождаемый договор), организатором (Заказчиком) применяется механизм банковского сопровождения Сопровождаемого договора.

При этом банковское сопровождение договора осуществляется АО «Газпромбанк» (ОГРН 1027700167110) в соответствии с разделом 10 Документации.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;
- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 000 000 000 рублей;
- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;
- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Вышеуказанный перечень ведется и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и включает многочисленное количество банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе воспользоваться услугами банков, указанных в вышеуказанном перечне, а не исключительно услугами АО «Газпромбанк».

Кроме того, осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке, что может привести к ограничению количества участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации ненадлежащее требование о механизме банковского сопровождения договора исключительно АО «Газпромбанк», противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования к участникам закупки о наличии трудовых ресурсов, материально-технических ресурсов, опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ, а также требования о предоставлении в составе заявки копии документов, подтверждающих соответствие участников закупки вышеуказанным требованиям Документации.

В соответствии с пунктами 2, 9 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, а также требования к участникам такой закупки.

Подпунктами 2, 3, 4 пункта 8.2 раздела 8 «Техническая часть» Документации (далее – Техническая часть) установлены следующие требования к участникам Конкурентного отбора:

«Наличие сотрудников для выполнения работ не менее 12 чел., а именно:

– инженерно-технические работники - не менее 2 чел.;

– сварщики, аттестованные в НАКС на специалистов сварочного производства I-ого уровня с правом выполнения работ на опасном производственном объекте и иметь группу электробезопасности не ниже II

до 1000 В - не менее 3 чел.;

– руководители сварочных работ, аттестованные в НАКС на специалистов сварочного производства не ниже II -ого уровня с правом

выполнения работ  
на опасном производственном объекте и иметь группу  
электробезопасности  
не ниже III до 1000 В - не менее 1 чел.;

– слесари-монтажники – не менее 6 чел.

Наличие материально-технических ресурсов (собственных  
или арендованных) для выполнения работ:

– сварочный аппарат - не менее 3 ед.;

– генератор для сварочного аппарата – не менее 3 ед.;

– экскаватор - не менее 2 ед.;

– кран подъемный на автомобильном шасси грузоподъемностью от 10 тн.  
- не менее 1 ед.;

– грузовой транспорт грузоподъемностью от 1 тн. - не менее 2 ед.;

– гидрокран грузоподъемностью не менее 0,5 тн – не менее 1 ед.;

– автотранспорт грузопассажирский для транспортировки людей –  
не менее 1 ед.;

– помпа для откачки воды – не менее 1 ед.

Участник должен иметь опыт выполнения работ, аналогичных предмету конкурентного отбора\* (договоры, завершенные за последние 3 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке), на сумму не менее 50% от суммы начальной максимальной цены договора без НДС.

В случае наличия у участника опыта выполнения работ, аналогичных предмету конкурентного отбора, менее чем 50% от суммы начальной максимальной цены договора без НДС, комиссия вправе отклонить такое предложение из-за несоответствия предложения на участие в процедуре закупки требованиям закупочной документации.

\* Опыт выполнения работ, аналогичных предмету конкурентного отбора – опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки - выполнение работ по строительству и/или реконструкции и/или ремонту объектов капитального строительства и/или тепловых вводов и/или трубопроводов и/или тепловых сетей».

При этом в подтверждение соответствия вышеуказанным требованиям

участникам закупки в составе заявки необходимо представить следующие документы:

– копии трудовых книжек или трудовых /гражданско-правовых договоров, копии документов о профессиональном образовании, копии свидетельств (аттестатов) о повышении квалификации, копии действующих удостоверений сварщиков НАКС, копии удостоверений по электробезопасности;

– копии документов на право собственности или аренды (ОС-1, товарные накладные, договоры аренды или иные документы, подтверждающие право владения и/или пользования материально-техническими ресурсами;

– копии договоров и актов выполненных работ.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 2.6.6 пункта 2.6 раздела 2 «Порядок проведения Конкурентного отбора» Документации по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках, проведенных организатором, комиссия по осуществлению закупки Заказчика вправе отклонить заявку участника закупки, в том числе в следующих случаях:

– отсутствие документов, определенных Документацией, а также их ненадлежащее оформление, предусмотренное к порядку заполнения документов Заявки, указанному в инструкциях о заполнении форм документов, определенных Документацией, а также в иных разделах Документации. Отсутствие в ценовом предложении (форма 6 раздела 7 Документации) информации о стране происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения Заявки на участие в закупке и такая Заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

– отсутствие копий документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая, предусмотренного подпунктом «е» подпункта 9 пункта 7.5.10.1 Положения о закупке ПАО «МОЭК» (в случае если данное требование установлено в разделе 8 Документации);

– отсутствие у участников закупки соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых и трудовых ресурсов, профессиональной компетентности для производства

(поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки

(в соответствии с требованиями установленными в разделе 8 Документации);

– неосуществление участниками закупки за последние 3 (три) года, предшествующих дате окончания срока подачи Заявок на участие в Конкурентном отборе, поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, аналогичных поставкам товаров, выполнению работ, оказанию услуг, являющихся предметами закупок (если данное требование установлено в разделе 8 Документации).

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили,

что вышеуказанные требования к участникам закупки установлены с целью обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому

по результатам Конкурсного отбора, поскольку участник закупки, не обладающий необходимыми материально-техническими, трудовыми ресурсами, а также опытом выполнения аналогичных предмету закупки работ, может не привлечь необходимые для выполнения работ и оказания услуг материально-технические и кадровые ресурсы, что приведет к нарушению срока исполнения обязательств по договору и убыткам Заказчика.

Дополнительно, представители Заказчика сообщили, что вышеуказанные квалификационные требования к участникам закупки установлены Заказчиком

с целью выявления участника, соответствующего потребностям Заказчика

и способного надлежащим образом обеспечить исполнение договора по итогам Конкурентного отбора.

Изучив положения Технической части, Комиссия ФАС России установила, что требование о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ являются неправомерными, поскольку не свидетельствуют о невозможности надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурентного отбора.

Кроме того, требования о наличии у участников закупки на момент подачи заявки соответствующих материально-технических и трудовых ресурсах не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств

по договору, заключаемому по результатам Конкурентного отбора, поскольку такие трудовые и материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, в связи с чем установленные вышеуказанных требований налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупочной процедуре.

По мнению Комиссии ФАС России, установление Заказчиком вышеуказанных требований к участникам закупки необоснованно ограничивает количество участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном установлении требований к участникам закупки о наличии трудовых ресурсов, материально-технических ресурсов, опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ по предмету закупки, а также требование о предоставлении в составе заявки копии документов, подтверждающих соответствие участников закупки вышеуказанным требованиям Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

5. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о представлении в составе заявки сведений о цепочке собственников и (или) бенефициаров.

Пунктами 7.4.2, 7.4.7 формы 4 раздела 7 «Образцы форм документов, включаемых в заявку» Документации установлено, что участник закупки в составе заявки на участие в закупке предоставляет информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с приложением необходимых документов.

Вместе с тем в случае если участником Конкурентного отбора, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов с подтверждением соответствующих

документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, на этапе подачи заявки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном установлении требований к участникам закупки о предоставлении в составе заявки сведений о цепочке собственников и (или) бенефициаров, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

6. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено положение в Документации, предусматривающее возможность Заказчика неоднократно запрашивать ценовые предложения участников закупки на участие в Конкурентном отборе.

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках, пунктом 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе следующие сведения: порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

Аналогичное предусмотрено в пункте 7.9.1.8 Положения о закупке.

Пунктом 2.4.5 раздела 2 «Порядок проведения Конкурентного отбора» Документации установлено, что участник закупки вправе подать новое ценовое предложение (по форме 7 раздела 7 Документации) в случае переноса даты подведения итогов конкурентного отбора на более поздний срок.

В пункте 2.4.6 раздела 2 «Порядок проведения Конкурентного отбора» Документации установлено, что количество новых ценовых предложений, подаваемых одним участником закупки, не ограничено. При этом каждое последующее новое ценовое предложение должно быть ниже предыдущего.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в соответствии с пунктом 14.6.4 Положения о закупке в случае если это предусмотрено документацией о конкурентном отборе, участник конкурентного отбора в порядке, установленном документацией о конкурентном отборе, имеет право снизить заявленную им цену, подав новое ценовое предложение, оформленное в соответствии с требованиями документации о конкурентном отборе.

При этом Законом о закупках, Положением о закупке и Документацией не предусмотрено предельное количество проведения процедур подачи дополнительных ценовых предложений, а также не установлен запрет на проведение повторных процедур переторжки, в связи с чем Заказчик вправе неоднократно проводить процедуры переторжки для эффективного использования денежных средств, а также с целью учета потребностей участников закупки снизить предложенную ими цену до окончания подведения итогов закупочной процедуры.

Вместе с тем представителем Заявителя на заседании Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

7. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по Подкритериям №№ 1, 2 нестоимостного критерия.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное предусмотрено пунктами 7.3.1.14 и 7.3.1.15 Положения о закупке.

7.1. Пунктом 2 подраздела 2.1 раздела 9 «Методика оценки заявок на участие в конкурентных закупках» Документации установлен Подкритерий № 1 (коэффициент значимости 20 %), предметом оценки которого является «отсутствие за последние 3 года до дня окончания срока подачи заявки фактов необоснованного завышения стоимости работ (услуг) путем включения в акты выполненных работ (услуг) фактически не выполненных работ (услуг)».

При этом в соответствии с положениями Подкритерия № 1 наличие данных фактов подтверждается письмом контрагента о признании выставленных претензий, полученным в рамках проводимой

претензионной работы.

Изучив вышеуказанный порядок оценки заявок участников закупки, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком в Документации не установлен порядок проверки и установления отсутствия за последние 3 года до дня окончания срока подачи заявки фактов необоснованного завышения стоимости работ (услуг) путем включения в акты выполненных работ (услуг) фактически не выполненных работ (услуг) для присвоения баллов участникам закупки по Подкритерию № 1.

Кроме того, вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности выставленных претензий, полученным в рамках проводимой претензионной работы, может быть не окончен.

Комиссия ФАС России также отмечает, что наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет сделать вывод о наличии фактов, являющихся предметом оценки по Подкритерию № 1.

Таким образом, отсутствие за последние 3 года до дня окончания срока подачи заявки фактов необоснованного завышения стоимости работ (услуг) путем включения в акты выполненных работ (услуг) фактически не выполненных работ (услуг) может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию № 1, противоречат пункту 2 части 1

статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона

о закупках, и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

7.2. Подразделом 2.3 раздела 9 «Методика оценки заявок на участие в конкурентных закупках» Документации установлен подкритерий Подкритерий № 2 (коэффициент значимости 60 %), состоящий

из показателей «Оценка производственных мощностей и наличия материально-технического обеспечения в соответствии с требованиями раздела 8 Документации» (далее – Показатель № 1), «Наличие у участника/исполнителя определенного количества сотрудников (собственных или привлеченных), обладающих

квалификацией/специализацией, а также имеющих право осуществлять деятельность по предмету закупки в соответствии с требованиями раздела 8 Документации» (далее – Показатель № 2).

Положениями пункта 2 подраздела 2.3 раздела 9 «Методика оценки заявок на участие в конкурентных закупках» Документации установлен следующий порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки по Показателю № 1 Подкритерия № 2:

«30 баллов, при наличии в собственности/аренде/иное большего количества материально-технических ресурсов, необходимых для выполнения работ/оказания услуг, указанного в разделе 8 Документации.

0 баллов, при наличии в собственности/аренде/иное материально-технических ресурсов, необходимых для выполнения работ/оказания услуг в соответствии с требованиями раздела 8 Документации».

Согласно положениям пункта 3 подраздела 2.3 раздела 9 «Методика оценки заявок на участие в конкурентных закупках» Документации расчет баллов участникам закупки по Показателю № 2 Подкритерия № 1 осуществляется следующим образом:

«40 баллов, при наличии в штате большего количества персонала, указанного в разделе 8 Документации, и подтверждения его квалификации.

0 баллов, при наличии в штате персонала, указанного в разделе 8 Документации, и подтверждения его квалификации».

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки по Показателям №№ 1, 2 Подкритерия № 2 нестоимостного критерия установлен Заказчиком с целью выявления участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика и способного обеспечить надлежащее исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупочной процедуры.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что в вышеуказанном порядке оценки заявок участников закупки по Показателям №№ 1, 2 Подкритерия № 2 нестоимостного критерия отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки

по установленным подкритериям и начисляемым количеством баллов участнику закупки, поскольку участникам закупки, представившим сведения о наличии материально-технических ресурсов и о наличии трудовых ресурсов на выполнение работ и оказание услуг по предмету закупки в количестве превышающем количество материально-технических и трудовых ресурсов, установленных в разделе 8 Документации, на 100 единиц и на 10 единиц присваивается одинаковое количество баллов, что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по вышеуказанным подкритериям, ставит участников закупки в неравное положение при сопоставлении заявок таких участников, а также не позволяет однозначным образом выявить участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика.

Кроме того, согласно порядку оценки заявок участников закупки по Показателю № 2 Подкритерия № 2 оценке подлежат специалисты, находящиеся исключительно в штате участника закупки, что исключает возможность привлекать специалистов на основании заключаемых с ними договоров на выполнение работ гражданско-правового характера, что ограничивает количество участников закупки в получении максимального балла по результатам рассмотрения заявок на участие в закупочной процедуре.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки по Подкритерию № 2 нестоимостного критерия, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

8. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов у участников закупки.

В соответствии с пунктом 1.18.6 раздела 1 «Общие положения» Документации организатор вправе запросить у участника закупки разъяснения положений поданной им заявки, а также предоставление отсутствующих документов, определенных Документацией на стадии формирования итогового протокола и подведения результатов (итогов) закупки путем направления официального запроса участнику закупки. Обмен информацией между участником конкурентного отбора и организатором, связанной с получением разъяснений положений

поданной им заявки, а также предоставление отсутствующих документов, определенных Документацией, осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов. Организатор не несет ответственности за неполучение участником закупки письменного запроса организатора, связанными с техническими или организационными причинами со стороны участника закупки. Срок предоставления ответа участником закупки указывается организатором в запросе. Организатор устанавливает срок приема разъяснений и документов: не менее 2 (двух) рабочих дней с момента направления организатором запроса о разъяснении положений поданной участником заявки, а также предоставления отсутствующих документов, определенных Документацией.

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 закупки, а также создать преимущества отдельным участникам закупки при осуществлении дозапроса документов, как и изменение в результате дозапроса тех сведений, которые могут повлиять на оценку заявок участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, предусмотревшего в Документации возможность осуществления дополнительного запроса информации и документов у участников закупки, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 06.03.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту ненадежных участков тепловых сетей и тепловых камер на объектах Филиала № 3 <...> (№ 23VP0725) (извещение № 32312146340) обоснованной в части:

– установления неправомерного положения в Документации, в соответствии с которым в случае признания Конкурентного отбора несостоявшимся, Заказчик вправе не заключать договор в связи с наличием одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации;

– установления ненадлежащего механизма банковского сопровождения договора и требования, предусматривающего обязанность победителя Конкурентного отбора открывать для расчета с Заказчиком счет исключительно в АО «Газпромбанк»;

– установления в Документации неправомерных требований к участникам закупки о наличии трудовых ресурсов, материально-технических ресурсов, опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ, а также требования о предоставлении в составе заявки копии документов, подтверждающих соответствие участников закупки вышеуказанным требованиям Документации;

– установления в Документации неправомерного требования к участникам закупки о представлении в составе заявки сведений о цепочке собственников и (или) бенефициаров;

– установления ненадлежащего порядка оценки заявок участников закупки по Подкритериям №№ 1, 2 нестоимостного критерия;

– установления в Документации права Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов у участников закупки.

2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2, пункты 2, 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 13.03.2023 по делу № 223ФЗ-99/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 13.03.2023 № 223ФЗ-99/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.