

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-539/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика 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»

29.12.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...> (далее – Организатор): <...>, <...>,

<...>: <...>, <...>,

<...>: <...>,

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 17.12.2022 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатационно-техническое обслуживание объектов недвижимости (извещение № 32211836283), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 17.12.2022 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатационно-техническое обслуживание объектов

недвижимости (извещение № 32211836283) (далее – Конкурс, 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 по правилам 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 единым стандартом закупок <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 29.01.2019 № 436 (в редакции от 30.09.2022 № 591) (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 случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 10.11.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 914 760 000 рублей с учетом НДС;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 19.12.2022;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 12.01.2023;
5. Дата подведения итогов – 20.01.2023.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при

рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 26.12.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 29.12.2022.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, ввиду следующего:

1. Заказчиком в Документации установлено ненадлежащее требование к участникам закупки о наличии опыта оказания услуг (выполнения работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке исключительно офисных помещений/зданий за 2019-2022 гг;
2. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников Закупки по критерию «Опыт выполнения работ» (далее – Критерий);
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к составу заявки о необходимости предоставления сведений о распределении объемов, стоимости и сроков выполнения работ/услуг/поставок между членами коллективного участника;
4. Заказчиком в Документации установлено, что порядок, основания и последствия признания закупки несостоявшейся содержатся в положении о закупке заказчика, в котором неправомерно установлено, что в случае, если закупка признана несостоявшейся в связи с наличием одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации, Заказчик вправе принять решение о проведении повторной закупки и, как следствие, не заключать договор по результатам проведения закупки, признанной несостоявшейся в связи с наличием одной

заявки, соответствующей требованиям Документации.

Представители Организатора и Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии опыта оказания услуг (выполнения работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке исключительно офисных помещений/зданий за 2019-2022 гг.

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

Подпунктом «с» пункта 9 части 2 Документации установлено следующее требование к участникам Конкурса:

«Чтобы претендовать на победу в закупке и получение права заключить договор, участник закупки должен отвечать, в том числе требованию о наличии у участника опыта оказания услуг (выполнения работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), за период 2019-2022 гг., совокупный размер исполненных обязательств (без НДС) которого составляет не менее 10% (десяти процентов) от НМЦД.

Подтверждением указанного опыта оказания услуг (выполнения работ), для целей настоящей закупки, является справка для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) с обязательным приложением к ней:

– копий договоров и копий документов по исполненным обязательствам по договорам (актов выполненных работ/оказанных услуг).

Участником могут быть представлены договоры как с комплексным предметом по указанным в настоящем требовании направлениям, так и на каждое направление отдельно.

– копий 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.)».

Пунктом 5.4.4 Документации установлено, что закупочная комиссия Заказчика отклоняет участника в том числе в случае, если участник не соответствует требованиям, установленным Документацией.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупки

о наличии опыта оказания услуг (выполнения работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке исключительно офисных помещений/зданий за 2019-2022 гг., поскольку участники закупки, представившие сведения о наличии опыта оказания услуг (выполнения работ)

по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке помещений/зданий иных категорий, подлежат отклонению от участия на этапе рассмотрения заявок за несоответствие участника требованию, установленному в подпункте «с» пункта 9 части 2 Документации, что ограничивает количество участников Конкурса.

Согласно условиям проектов договоров предметом таких договоров является оказание услуг по эксплуатационно - техническому обслуживанию помещений Заказчика.

Изучив положение подпункта «с» пункта 9 части 2 Документации, Комиссия ФАС России установила, что требование о наличии опыта по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке исключительно офисных помещений/зданий за 2019-2022 гг., совокупный размер исполненных обязательств (без НДС) которого составляет не менее 10% (десяти процентов)

от НМЦД является неправомерным, поскольку не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса.

Учитывая то обстоятельство, что участник закупки, имеющий договоры, подтверждающие наличие опыта по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке, заключенные ранее 2019 года (например в 2018 году),

на объектах, не являющихся офисными помещениями/зданиями, а также

со стоимостью таких договоров, например, 9 % от НМЦД, в соответствии с пунктом 5.4.4, подпунктом «с» пункта 9 части 2 Документации признается несоответствующим требованиям Документации и подлежит отклонению от участия, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленное Заказчиком и Организатором требование необоснованно ограничивает количество участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Кроме того, отсутствие у участника закупки опыта оказания услуг (выполнения работ) по предмету закупки не может подтверждать невозможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, Организатора, выразившиеся в неправомерном установлении требования к участникам закупки о наличии опыта по предмету закупки, ограничивают количество участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников закупки по Критерию.

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 такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 4 приложения № 1 к части 2 Документации установлено, что оценка заявок по Критерию производится по следующим показателям:

«Подкритерий «2.1»: Общий опыт выполнения договоров по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) (совокупный размер исполненных обязательств):

Оценка по подкритерию 2.1 выполняется на основании справки для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и

уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/ зданий), с приложением подтверждающих документов (копий договоров и актов выполненных работ/оказанных услуг) путем деления стоимости оказанных (выполненных) каждым (j-ым) участником услуг (работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), за 2019 - 2022 гг. (без учета НДС), на начальную (максимальную) цену договора, по формуле:

$$B2.1_j = \frac{O_{j\text{опыт}}}{O_{\text{нмцд}}} * 100$$

где:

$i=1\dots n$ ,  $n$  – количество участников;

$B2.1_j$  – количество баллов j-го участника по подкритерию «2.1: Общий опыт выполнения договоров по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) (совокупный размер исполненных обязательств)»;

$O_{j\text{опыт}}$  – стоимость оказанных (выполненных) i-ым участником услуг (работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), за 2019 - 2022 гг., (без учета НДС);

$O_{\text{нмцд}}$  – начальная (максимальная) цена договора (без учета НДС);

100 - максимальное количество баллов по подкритерию «2.1: Общий опыт выполнения договоров по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) (совокупный размер исполненных обязательств)».

В случае, если стоимость оказанных (выполненных) i-ым участником услуг (работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов недвижимости и обслуживанию прилегающей территории объектов недвижимости, больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику присваивается 100 баллов.

К оценке по подкритерию 2.1 принимаются договоры как с комплексным предметом по указанным в настоящем подкритерии направлениям, так и на каждое направление отдельно.

Подкритерий «2.2»: Количество исполненных договоров по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий):

Оценка по подкритерию 2.2 осуществляется на основании справки для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), с приложением подтверждающих документов: копий договора и копий актов выполненных работ по количеству действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг. договоров на оказание услуг (выполнение работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м.

В целях оценки по подкритерию 2.2 участник указывает в справке для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) пункт договора или иного документа, из которых можно однозначно сделать вывод о площади объекта (в случае указания ссылки на иной документ, он должен быть представлен в составе заявки на участие дополнительно к копии договора).

За каждый действующий\* или исполненный за период 2019 - 2022 гг. договор на оказание услуг (выполнение работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м., участнику присваивается 10 (десять) баллов.

100 - максимальное количество баллов по подкритерию «2.2: Количество исполненных x договоров по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий)».

В случае отсутствия у участника договоров (действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг.) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий), в которых (в каждом из) не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м., за указанный период, по подкритерию 2.2 присваивается значение 0 баллов.

К оценке по подкритерию 2.2 принимаются договоры только на оказание услуг (выполнение работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий).

\* на момент подачи заявки такой договор должен быть исполнен не менее чем на 80 % от общей цены договора.

Подкритерий «2.3»: Количество исполненных договоров по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий):

Оценка по подкритерию 2.3 осуществляется на основании справки для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий),

с приложением подтверждающих документов: копий договора и копий актов выполненных работ по количеству действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг. договоров на оказание услуг по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м.

В целях оценки по подкритерию 2.3 участник указывает в справке для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) пункт договора или иного документа, из которых можно однозначно сделать вывод о площади объекта (в случае указания ссылки на иной документ, он должен быть представлен в составе заявки на участие дополнительно к копии договора).

За каждый действующий\* или исполненный за период 2019 - 2022 гг. договор на оказание услуг по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м. участнику присваивается 10 (десять) баллов.

Максимальное количество баллов по подкритерию «2.3: Количество исполненных договоров по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий)» - 100.

В случае отсутствия у участника договоров (действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг.) по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), в которых (в каждом из) не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м., за указанный период, по подкритерию 2.3 присваивается значение 0 баллов.

К оценке по подкритерию 2.3 принимаются договоры только на оказание услуг (выполнение работ) по уборке внутренних помещений объектов

(офисных помещений/зданий).

\* на момент подачи заявки такой договор должен быть исполнен не менее чем на 80 % от общей цены договора.

Подкритерий «2.4»: Количество исполненных договоров на оказание комплекса услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий):

Оценка по подкритерию 2.4 осуществляется на основании справки для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий),

с приложением подтверждающих документов: копий договора и копий актов выполненных работ по количеству действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг. договоров на оказание комплекса услуг (выполнение комплекса работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м.

В целях оценки по подкритерию 2.4 участник указывает в справке для подтверждения наличия опыта выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий) пункт договора или иного документа, из которых можно однозначно сделать вывод о площади объекта (в случае указания ссылки на иной документ, он должен быть представлен в составе заявки на участие дополнительно к копии договора).

За каждый действующий\* или исполненный за период 2019 - 2022 гг. договор на оказание комплекса услуг (выполнение комплекса работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м. Участнику присваивается 10 (десять) баллов.

Максимальное количество баллов по подкритерию «2.4: Количество исполненных договоров на оказание комплекса услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий)» - 100.

В случае отсутствия у участника договоров (действующих\* или исполненных за период 2019 - 2022 гг.) на оказание комплекса услуг (выполнение комплекса работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), при условии, что в каждом таком договоре имеется не менее 1 (одного) объекта площадью не менее 20 000 (двадцати тысяч) кв.м., за указанный период по подкритерию 2.4 присваивается значение 0 баллов.

К оценке по подкритерию 2.4 принимаются договоры ТОЛЬКО с комплексным предметом по указанным в настоящем подкритерии направлениям (а именно, комплекс услуг (комплекс работ) по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) И уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий)), а договоры, предмет которых предусматривает оказание услуг по одному из требуемых направлений, не принимаются к оценке (рассмотрению) по данному подкритерию.

\* на момент подачи заявки такой договор должен быть исполнен не менее чем на 80 % от общей цены договора».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по Критерию, поскольку в рамках подкритериев 2.1, 2.2, 2.3, 2.4 Критерия Заказчиком к оценке принимаются договоры, исполненные исключительно за 2019-2022 гг. Кроме того, при оценке по подкритериям 2.2, 2.3, 2.4 Критерия Заказчиком принимаются договоры по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий), по уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), по оказанию комплекса услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов (офисных помещений/зданий) и уборке внутренних помещений объектов (офисных помещений/зданий), содержащие не менее одного объекта площадью не менее 20 000 квадратных метров.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России приходит к выводу о необъективности Критерия, поскольку указанный Критерий не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора и объективно сопоставить предложения участников, а также ограничивает количество участников закупки, поскольку участнику закупки, имеющему договоры по эксплуатационно-техническому обслуживанию, по уборке внутренних помещений, по оказанию комплекса услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию и уборке внутренних помещений объектов иных категорий, имеющих общую площадь менее указанного значения (например, 19 900 квадратных метров), а также

исполненные ранее 4 лет (например, в 2018 году), будет присвоено 0 баллов.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, Организатора, выразившиеся в ненадлежащем установлении порядка оценки заявок участников по 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.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к составу заявки о необходимости предоставления сведений о распределении объемов, стоимости и сроков выполнения работ/услуг/поставок между членами коллективного участника.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

На основании пункта 3.4.3 Документации в случае, если в закупочной процедуре принимает участие объединение (группа лиц), выступающих на стороне одного участника закупки (коллективный участник), в составе заявки такого участника должно быть представлено соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и содержащее в том числе распределение объемов, стоимости и сроков выполнения работ/услуг/поставок между членами коллективного участника.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что требование к коллективному участнику, установленное Заказчиком в пункте 3.4.3 Документации, о наличии в составе заявки сведений по распределению объемов, стоимости и сроков выполнения работ/услуг/поставок между членами коллективного участника является неправомерным, поскольку Закон о закупках не предоставляет заказчику право контролировать распределение объемов выполняемых работ между членами коллективного участника, вмешиваясь тем самым в

хозяйственную деятельность исполнителя по договору. Кроме того, указанное требование к составу заявки не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика, Организатора, выразившиеся в установлении в Документации вышеуказанного требования к составу заявки, ограничивают участников закупки и нарушают требования пункта 2 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.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в пункте 5.7.1 Документации установлено, что порядок, основания и последствия признания закупки несостоявшейся содержатся в Положении о закупке, в котором в пункте 3.5.4 неправомерно установлено, что в случае, если закупка признана несостоявшейся в связи с принятием закупочной комиссией решения о допуске только одного участника закупки закупочная комиссия вправе принять решение о проведении повторной закупки таким же способом с изменением либо без изменения условий закупки (не считая сроков проведения закупки). При проведении конкурентной закупки настоящая норма не применяется в случае возникновения обязательства Заказчика по заключению договора по результатам закупки в силу закона.

В соответствии с пунктом 7.5.1 Положения о закупке процедура закупки признается несостоявшейся в следующих случаях:

- если по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка или не подано ни одной заявки;
- если по результатам рассмотрения заявок принято решение об отказе в допуске всем участникам закупки, подавшим заявки;
- если по результатам рассмотрения заявок принято решение о допуске только одного участника закупки;
- если по результатам закупки от заключения договора уклонились участники закупки, обязанные заключить договор в соответствии с условиями извещения и (или) документации о закупке.

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 и Организатора на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Заказчик в соответствии с Положением о закупке вправе отказать в заключении договора участнику закупки в случае признания Конкурса несостоявшимся, ввиду допуска к участию в закупочной процедуре одного участника закупки, в результате чего Заказчик вправе объявить новую закупку.

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 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 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 пункту 5.7.1 Документации 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 о закупке.

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 хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

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

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

## **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать жалобу <...> от 17.12.2022 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на эксплуатационно-техническое обслуживание объектов недвижимости (извещение № 32211836283) обоснованной;
2. Признать <...>, <...> нарушившими 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 29.12.2022 по делу № 223ФЗ-539/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.12.2022 по делу № 223ФЗ-539/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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