

**ОБЗОР ПРАКТИКИ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ НА ДЕЙСТВИЯ (БЕЗДЕЙСТВИЕ)
ЗАКАЗЧИКА, КОМИССИИ ПО ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ЗАКУПОК, ОПЕРАТОРА
ЭЛЕКТРОННОЙ ПЛОЩАДКИ ПРИ ЗАКУПКЕ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ
В СООТВЕТСТВИИ С ПОЛОЖЕНИЯМИ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА
ОТ 18.07.2011 N 223-ФЗ "О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ
ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ" (АВГУСТ 2022 ГОДА)**

Материал подготовлен с использованием правовых актов
по состоянию на 31 августа 2022 года

1. В порядке оценки и сопоставления заявок заказчик не вправе требовать представления копий документов, однозначным образом не подтверждающих наличие опыта по предмету закупки.

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

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом применен порядок оценки заявок участников закупки по подкритерию "Квалификация участника" критерия "Наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема" (далее - Подкритерий N 1 Критерия) в отношении заявки Заявителя.

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

В силу 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.

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

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок участников Запроса предложений от 07.07.2022 N 223492600001-01 заявке Заявителя присвоено 0 баллов по Подкритериям N N 1, 2 Критерия.

Пунктом 2.1 приложения N 2 раздела 6 информационной карты Извещения установлен порядок оценки заявок участников закупки по Подкритерию N 1 Критерия (коэффициент значимости подкритерия - 0,8, значимость критерия - 0,2), согласно которому оценка заявок участников закупки осуществляется следующим образом: "В рамках подкритерия оценивается наличие успешного опыта по поставке химической продукции.

Под продукцией сопоставимого характера понимается оказание услуг **на поставку химической продукции в количестве не более 5 договоров за период с 01.01.2018 по настоящее время**, по которому участником документально подтвержден факт надлежащего исполнения своих обязательств, отсутствуют факты взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств, по которым участник выступает ответчиком и решение принято не в его пользу.

Представленные участниками закупки документы, подтверждающие наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема, должны соответствовать требованиям, установленным в документации о закупке. При несоответствии подтверждающих опыт успешной поставки продукции сопоставимого характера документов требованиям, установленным документацией, такие документы не принимаются к оценке по данному подкритерию".

Оцениваются следующие документы, подтверждающие наличие у участника закупки успешного опыта поставки продукции сопоставимого характера и объема:

- справка о наличии опыта (форма N 4) по форме, установленной в подразделе 7.4, с приложением подтверждающих документов в отношении каждого из заявляемых договоров:

- копии договоров по поставке химической продукции с 01.01.2018 по настоящее время;

- **копии актов взаимозачетов по поставке химической продукции, подтверждающих успешное выполнение представленных к оценке договоров** (документы должны содержать подписи и печати обеих сторон).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заказчиком ненадлежащим образом оценена заявка Заявителя по Подкритерию N 1 Критерия, поскольку Заказчиком не учтены сведения в отношении 5 договоров и 5 актов приема-передачи товара (договоры и акты приема-передачи товара от 22.06.2021 N 44, от 17.04.2021 N 30, от 10.09.2021 N 61, от 13.03.2021 N 36, от 04.02.2021 N 17), представленные в составе заявки, подтверждающие опыт поставки товара сопоставимого характера и объема.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил материалы и пояснил, что заявке Заявителя присвоено 0 баллов по Подкритерию N 1 Критерия, поскольку Заявитель в составе заявки не представил копии актов взаимозачетов, подтверждающих, по мнению Заказчика, надлежащий факт поставки товара по предмету закупки, установленного в Извещении, в связи с чем представленные Заявителем в составе заявки копии договоров и актов приема-передачи товара не приняты к оценке.

Вместе с тем статьей 410 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

Следовательно, нормы статьи 410 ГК РФ устанавливают предпосылки прекращения обязательств по договору односторонним заявлением о зачете и не подтверждают надлежащий факт поставки товара по договору.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

На основании пункта 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с пунктом 3 статьи 455 ГК РФ условие договора купли-продажи (поставки) о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Так, например, согласно пункту 1.1 договора поставки от 22.06.2021 N 44 на сумму 5 659 000 рублей (далее - Договор), представленного Заявителем, поставщик обязуется поставить химические реактивы в количестве, утвержденном в спецификации к Договору, а покупатель обязуется принять и оплатить его в соответствии с условиями Договора.

Актом приема-передачи товара от 22.06.2021 N 44, содержащим перечень поставленного товара с указанием его наименования и количества согласно спецификации (приложение к Договору), стороны подтвердили исполнение данного Договора, передачу товара на сумму 5 659 000 рублей, что позволяет сделать вывод о надлежащем факте поставки товара.

Комиссия ФАС России, изучив порядок оценки заявок по Подкритерию N 1 Критерия, пришла к выводу о том, что акт взаимозачетов не свидетельствует о надлежащем подтверждении факта поставки **товара по договору. Кроме того, согласно условиям Подкритерия N 1 Критерия, Заказчику необходимо подтверждение надлежащего исполнения обязательств контрагентом по договору поставки.**

В Решении Комиссии ФАС России отражено, что действиями Заказчика нарушены пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 6 статьи 3 Закона о закупках, Заказчику выдано предписание, направленное на устранение выявленных нарушений путем внесения изменений в документацию.

(Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу N 223ФЗ-311/22, предписание ФАС России от 01.08.2022 по делу N 223ФЗ-311/22)

2. Заказчик не вправе устанавливать квалификационные требования к участникам закупки, ограничивающие их количество.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту "Техническое перевооружение тяговой подстанции Инза", расположенному в границах Куйбышевской железной дороги (далее - Конкурс, Жалоба).

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика неправомерно установившего квалификационное требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ исключительно на тяговых подстанциях.

Рассмотрев представленные материалы, а также заслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

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

В соответствии с подпунктом 3 пункта 199 Положения о закупке к числу квалифицированных требований относится требование о наличии у участника закупки опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке.

Подпунктом 1.9.2 пункта 1.9 части 1 Документации установлено следующее квалификационное требование к участникам Конкурса: "Участник должен иметь опыт выполнения строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции **устройств тяговых подстанций** и/или выполнения строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции **устройств тяговых подстанций**, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в "Техническом задании" - приложении N 1.1 к Документации.

При этом учитывается стоимость всех выполненных участником закупки (с учетом правопреемственности) работ (по выбору участника закупки) по выполнению строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции

устройств тяговых подстанций и/или выполнению строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции **устройств тяговых подстанций.**

В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки представляет:

1) документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении N 1.3 к Документации о наличии требуемого опыта;

2) акты о выполнении работ и/или акты о выполнении работ и накладные о поставке товаров;

3) договоры на выполнение работ и/или договоры на выполнение работ, включая поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

4) документы, подтверждающие оплату по договору (выписку из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающую факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении N 1.3 к Документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении);

5) документы, подтверждающие правопреемство, в случае представления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что, исходя из вышеизложенных требований Документации, не удастся однозначным образом установить возможность предоставления опыта по техническому перевооружению иных объектов в подтверждение соответствия вышеуказанному квалификационному требованию, в связи с чем, по мнению Заявителя, действия Заказчика ограничивают количество участников Конкурса.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что квалификационное требование к участникам закупки, установленное Заказчиком в Документации, свидетельствует о возможности предоставления участниками закупки подтверждения расширенного опыта в части выполнения строительно-монтажных работ на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 3.1 ГОСТ 34062-2017 "Международный стандарт "Тяговые подстанции, трансформаторные подстанции и линейные устройства тягового электроснабжения железной дороги" под тяговой подстанцией понимается электрическая подстанция, предназначенная для электроснабжения железнодорожного электроподвижного состава.

Кроме того, из системного толкования положений Документации следует, что в рамках договора по результатам Конкурса подрядчику по договору необходимо выполнить строительство и связанные с ним работы, включая поставку и монтаж оборудования (приложение N 1.2 к Документации).

Пунктом 10 статьи 1 Федерального закона от 29.12.2004 N 190-ФЗ - Градостроительного кодекса Российской Федерации установлены следующие виды объектов капитального строительства: "здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка (замощение, покрытие и другие)".

Вместе с тем Заказчиком в Документации установлено квалификационное требование к участникам о наличии опыта выполнения строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, **исключительно** на объектах технического перевооружения и/или обновления и/или реконструкции устройств тяговых подстанций, являющееся основанием для допуска участника

Конкурса к участию в закупке.

При этом заявка участника закупки, не имеющего вышеуказанный опыт выполнения работ, при этом имеющего опыт выполнения аналогичных предмету закупки работ на иных объектах капитального строительства, подлежит отклонению и не допускается к участию в Конкурсе.

В решении Комиссии ФАС России отражено, что действиями Заказчика нарушен пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчику выдано предписание, направленное на устранение выявленного нарушения путем внесения изменений в документацию.

(Решение ФАС России от 16.08.2022 по делу N 223ФЗ-326/22, предписание ФАС России от 16.08.2022 по делу N 223ФЗ-326/22)

3. Заказчик не вправе устанавливать избыточные требования к исполнителю, не влияющие на возможность исполнения договора.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ПАО (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг по уборке помещений и прилегающей территории (далее - Конкурс, Жалоба).

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика, неправомочно установившего требование к исполнителю в части гарантии наличия у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течение всего срока выполнения подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

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

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

Пунктом 3.1.18 Проекта договора установлено, что исполнитель по договору обязуется обеспечить соблюдение работниками Исполнителя и привлеченными им сторонними лицами требований охраны труда, охраны окружающей среды в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, указанных в приложении N 14 к Проекту договора "Обязанности исполнителя по обеспечению требований охраны труда, охраны окружающей среды" (далее - Приложение N 14).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 5 Приложения N 14 исполнитель гарантирует наличие у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течение всего срока подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что в соответствии со статьей 22 Трудового кодекса Российской Федерации работодатель обязан осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами.

Так, согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 24.07.1998 N 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" (далее - Закон N 125-ФЗ) обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний является видом социального страхования. При этом в соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона N 125-ФЗ обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний подлежат физические лица, выполняющие работу на основании трудового договора, заключенного со страхователем, в связи с чем, по мнению Заявителя, вышеуказанное требование является избыточным и влечет ограничение круга участников закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что услуги, оказываемые в рамках договора, заключаемого по результатам Конкурса, связаны высокой степенью травматичности работников исполнителя, в связи с чем требование о наличии у

исполнителя и привлекаемых им подрядчиков добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей установлено в Проекте договора в целях сохранения возможности исполнителя привлекать сотрудников, осуществляющих трудовую деятельность на основании гражданско-правового договора.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что добровольное страхование работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей является дополнительным видом страхования сотрудников и применяется организациями для более существенной материальной поддержки своих работников в случае получения ими травм или увечий при осуществлении ими трудовой деятельности, в связи с чем вышеуказанное требование является избыточным, поскольку не влияет на возможность исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

В решении Комиссии ФАС России отражено, что действиями Заказчика нарушены требования части 1 статьи 2 Закона о закупках, Заказчику выдано предписание, направленное на устранение выявленного нарушения путем пересмотра заявок на участие в закупке.

(Решение ФАС России от 19.08.2022 по делу N 223ФЗ-336/22, предписание ФАС России от 19.08.2022 по делу N 223ФЗ-336/22)

4. Постановление N 301 не указывает на то, что закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными. При этом, если документация о закупке доступна двум и более участникам, на такую процедуру должны распространяться положения статьи 3.2 Закона о закупках.

Неправомерно устанавливать в документации о закупке право заказчика отменять закупочную процедуру в любое время до заключения договора.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку подъемно-транспортного и погрузо-разгрузочного оборудования (далее - Конкурс, Жалоба).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно установившего в Документации положение, в соответствии с которым Заказчик вправе отменить Конкурс в любое время до заключения договора.

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

В соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) **до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок** на участие в конкурентной закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Вместе с тем пунктом 3.5.9 Документации установлено, что Заказчик вправе отменить Конкурс по одному и более предмету закупки (лоту) в **любое время до заключения договора**.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что проводимый заказчиком Конкурс является неконкурентной процедурой, в связи с чем положения частей 5 и 7 статьи 3.2 Закона о закупках неприменимы.

В соответствии с частью 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 единой информационной системе (далее - 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.

Кроме того, согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 N 301 "Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры" (далее - Постановление N 301), а также Письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 N 24-03-08/18813 "О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 N 301" (далее - Письмо Минфина России) заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в ЕИС сведения о закупках.

Пунктом 3 Письма Минфина России установлено, что с учетом положений частей 3 - 3.2 статьи 3 Закона о закупках, а также изложенного в пункте 2 Письма Минфина России заказчики, указанные в Постановлении N 301, в настоящее время осуществляют закупки, в том числе путем проведения неконкурентных закупок, при которых информация о закупке не размещается в ЕИС.

Аналогичная позиция отражена в письмах Министерства финансов Российской Федерации от 08.04.2022 N 24-01-08/30604 "Об отдельных вопросах, связанных с неразмещением сведений о закупке и поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС госзакупок", от 18.04.2022 N 24-01-09/34211 "В дополнение к информационному письму от 14.03.2022 N 24-03-08/18813 "О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 N 301".

Дополнительно представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что в связи с введением санкций в отношении Заказчика со стороны недружественных государств у Заказчика в силу положений Постановления N 301 возникла обязанность по неразмещению сведений о закупках, в том числе сведений в отношении Конкурса, в ЕИС.

Таким образом, по мнению Заказчика, обжалуемая закупка не является конкурентной, ввиду того что она не соответствует совокупности признаков, указанных в части 3 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 481.1 Положения о закупке Заказчик во исполнение Постановления N 301 проводит неконкурентные закупки, сведения о которых не размещаются в ЕИС.

Кроме того, подпункт 1 пункта 481.2 Положения о закупке предусматривает проведение Заказчиком неконкурентного конкурса.

На основании изложенного, по мнению представителя Заказчика, в действиях Заказчика отсутствует нарушение Закона о закупках, поскольку Конкурс не является конкурентной процедурой.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, Положение о закупке не является единственным документом, регламентирующим деятельность заказчиков, в частности, при проведении закупочных процедур также применяются положения гражданского законодательства Российской Федерации.

На основании вышеизложенного разрабатываемое Заказчиком Положение о закупке не может и не должно противоречить действующему законодательству Российской Федерации, а право

заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает Заказчика от необходимости соблюдения действующего законодательства Российской Федерации, а также прав и законных интересов участников.

Комиссией ФАС России также установлено, что Постановление N 301 лишь закрепляет основание для размещения сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС.

Вместе с тем Постановление N 301 не указывает на то, что все закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными.

Согласно пункту 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются в том числе путем проведения конкурса (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс).

Кроме того, пунктом 79 Положения о закупке предусмотрено осуществление в том числе конкурентных закупок в форме открытого и закрытого конкурсов.

На заседании Комиссией ФАС России установлено, что согласно сведениям размещенным на сайте оператора электронной площадки <https://www.rts-tender.ru>, а также положениям Извещения, Документации обжалуемая закупочная процедура осуществляется путем проведения открытого конкурса в электронной форме и отвечает критериям конкурентности, установленным в части 3 статьи 3, пункте 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках, ввиду следующих обстоятельств.

Сведения о проведении Конкурса размещены на сайте оператора электронной площадки, что соответствует принципу информационной открытости закупки, установленному в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, факт размещения сведений о Конкурсе в ЕИС не свидетельствует о неконкурентности проводимой закупки, поскольку Извещение доступно неограниченному кругу лиц, обеспечена конкуренция между участниками, описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем отсутствие сведений в ЕИС не свидетельствует о том, что проводимая закупка не является конкурентной, в связи с чем на нее распространяются положения частей 5 и 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

В решении Комиссии ФАС России отражено, что действиями Заказчика нарушены положения части 1 статьи 2, части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, Заказчику выдано предписание, направленное на устранение выявленного нарушения путем внесения изменений в документацию о закупке.

(Решение ФАС России от 23.08.2022 по делу N 223ФЗ-346/22, предписание ФАС России от 23.08.2022 по делу N 223ФЗ-346/22)

5. Заказчик не вправе требовать у участника закупки, признанного победителем, представления сопроводительных документов на поставляемый товар до заключения договора.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика ОАО (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автотранспорта (далее - Конкурс, Жалоба).

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку в Документации ненадлежащим образом установлено условие к участникам закупки (победителю) об обязанности представления Заказчику не позднее 5 календарных дней с даты получения проекта договора от Заказчика следующих документов: одобрение типа транспортного средства или свидетельство о безопасности конструкции транспортного средства.

Рассмотрев представленные материалы, а также заслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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 принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

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

Пунктом 1.13 части 1 Документации установлено следующее условие к участникам Конкурса (победителю): "Участник закупки (победитель) обязан не позднее 5 календарных дней с даты получения проекта договора от Заказчика представить Заказчику одобрение типа транспортного средства или свидетельство о безопасности конструкции транспортного средства".

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком установлено излишнее требование о представлении участником закупки (победителем) вышеуказанных документов, поскольку Закон о закупках не обязывает участника закупки иметь в наличии товар до заключения договора.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что условие пункта 1.13 части 1 Документации распространяется исключительно на победителя Конкурса, с которым планируется заключение договора.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что согласно подпункту 22 пункта 12 раздела 3 Положения о закупке победителем является участник конкурентной закупки, предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора в соответствии с условиями конкурентной закупки.

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, из указанных положений гражданского законодательства Российской Федерации следует, что сопроводительные документы, относящиеся к товару, передаются Заказчику одновременно с передачей товара.

При этом одобрение типа транспортного средства, свидетельство о безопасности конструкции транспортного средства являются документами, подтверждающими соответствие транспортного средства предъявленным требованиям, и такие документы необходимо передавать покупателю вместе с товаром.

Отсутствие у участника закупки до направления проекта договора Заказчиком указанных сопроводительных документов на поставляемый товар не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

В решении Комиссии ФАС России отражено, что действиями Заказчика нарушен пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчику выдано предписание, направленное на устранение выявленного нарушения путем внесения изменений в документацию о закупке.

(Решение ФАС России от 25.08.2022 по делу N 223ФЗ-351/22, предписание ФАС России от 25.08.2022 по делу N 223ФЗ-351/22)

О.В. Горбачева
И.о. начальника Управления контроля
размещения государственного заказа
и государственного оборонного заказа ФАС России