



Федеральная
Антимонопольная
Служба

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВООПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

ВЫЯВЛЯЕМЫЕ НАРУШЕНИЯ

Типичные нарушения

- Ненадлежащий порядок оценки заявок в конкурсах
- Некорректным образом установлены дополнительные требования к участникам закупки
- Ненадлежащим образом установлены требования к участникам закупки
- Нарушения в порядке применения национального режима

По результатам рассмотрения жалоб и проведения плановых и внеплановых проверок ФАС России выявлено **13 116 нарушений**, из которых большая часть нарушений выявлена в порядке оценки заявок участников закупок, а также установлении ненадлежащих требований к участникам закупок

НАЦ.РЕЖИМ

КТРУ + ПП РФ 878 = нельзя устанавливать доп.характеристики

Заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки дополнительную информацию, а также **дополнительные** потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные **характеристики** товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона, которые не предусмотрены в позиции каталога, **за исключением случаев:**

- Осуществляется закупка радиоэлектронной продукции, включенной в Перечень ПП РФ № 616 (п. 22 - 27, 29);
- Осуществляется закупка радиоэлектронной продукции, включенной в Перечень ПП РФ № 878.

Разрешение Минпромторга России

В соответствии с абзацем первым подпункта «а» пункта 3 Постановления № 616 установлено, что запреты не применяются в случае отсутствия на территории Российской Федерации производства промышленного товара, которое подтверждается наличием разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выдаваемого Минпромторгом России.

При этом пунктом 11 Постановления № 616 установлено, что при проведении процедуры закупки промышленного товара в порядке, установленном Законом о контрактной системе, **указываются характеристики промышленного товара, идентичные характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России для получения разрешения.**

Таким образом, ФАС России сообщает, о необходимости заказчика, в случае получения разрешения Минпромторга России на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, установления в техническом задании характеристик товаров идентичным характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России для получения разрешения.

Отсутствие в позиции каталога описания объекта

Если описание (содержащее характеристики) объекта закупки не сформировано и не включено в позицию каталога:

➤ **заказчик** при использовании такой позиции каталога **самостоятельно осуществляет описание** объекта закупки в соответствии с положениями статьи 33 Закона № 44-ФЗ (самостоятельно устанавливает в извещении об осуществлении закупки все характеристики закупаемого товара, работы, услуги);

➤ предусмотренные пунктом 5 Правил использования каталога **запреты** на указание дополнительных характеристик **не применяются.**

Письмо Минфина от 24.01.2022 № 24-03-08/4090


Уровень фондов СРО должен соответствовать предложению участника

Частями 1, 3 статьи 55.8 ГрК РФ установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять заключенные с использованием конкурентных способов заключения договоров подряда на выполнение инженерные изысканий, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответствующей саморегулируемой организации, а также при соблюдении в совокупности следующих условий:

1. наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;
2. в соответствии с положениями ГрК РФ минимальный размер вноса в компенсационный фонд возмещения вреда должен быть сформирован в соответствии с требованиями части 12 статьи 55.16 ГрК РФ, минимальный размер вноса участника закупки в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств должен быть сформирован в соответствии с требованиями части 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

СТРОИТЕЛЬНЫЙ КОНТРОЛЬ


Фонд СРО на стройконтроль = фонд СРО на подряд

 **Обязательность членства** в саморегулируемой организации, а также **уровень ответственности** члена саморегулируемой организации, имеющего намерение выполнять по договору строительный контроль, **определяются исходя из размера обязательств** по договору о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте **объекта капитального строительства**, по которому планируется осуществление этого строительного контроля.

Письмо Министра России от 12.02.2021 № 5265-ТБ/02

СТРОИТЕЛЬНЫЙ КОНТРОЛЬ


Лицо, выполняющее подряд, не может осуществлять стройконтроль

 **Обязательность членства** в саморегулируемой организации, а также **уровень ответственности** члена саморегулируемой организации, имеющего намерение выполнять по договору строительный контроль, **определяются исходя из размера обязательств** по договору о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте **объекта капитального строительства**, по которому планируется осуществление этого строительного контроля.

Письмо Минстроя России от 12.02.2021 № 5265-ТБ/02

ЛИЦЕНЗИИ И СРО

Объединение работ и услуг требующих и не требующих лицензию, членство в СРО



В случае объединения в один предмет закупки работ (услуг), подлежащих лицензированию в соответствии с Законом о лицензировании и ***не подлежащих лицензированию работ (услуг)*** заказчик вправе установить требование о наличии лицензии на лицензируемый вид работ (услуг) у подрядчика (исполнителя) данных работ, ***но не вправе устанавливать требования к участнику*** закупки о предоставлении указанной лицензии в составе заявки на участие в закупке.

К выполнению указанных сопутствующих работ (услуг) ***поставщик вправе привлечь субподрядчика***, имеющего лицензию на данный вид деятельности.

ЗАКУПКА РАБОТ ПО СТРОИТЕЛЬСТВУ, РЕКОНСТРУКЦИИ

Генподряд

Субподряд



ДОГОВОР ИЗ РЕЕСТРА = ГЕНПОДРЯД

Договор из реестра контрактов (договоров)

Договором, предусмотренным пунктом 1 позиции 2, пунктом 1 позиции 9, пунктом 1 позиции 10, пунктом 1 позиции 11, пунктом 1 позиции 12, позицией 14, пунктами 1 и 2 позиции 15, пунктом 2 позиции 17, пунктами 1 и 2 позиции 18, позицией 32 и позициями 33 - 36 приложения в графе "Дополнительные требования к участникам закупки", считается:

1. контракт, заключенный и исполненный в соответствии с Законом о контрактной системе,
2. либо договор, заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».



Недопустимо устанавливать в одной закупке требование к участнику о наличии членства в двух СРО

(Решение и предписание ФАС России от 17.06.2022 N 28/06/105-1947/2022)

Учитывая, что результатом выполнения работ по государственному контракту является разработка проектной документации, положения извещения исключают возможность претендовать на участие в аукционе тех субъектов, которые имеют членство в саморегулируемой организации только в области архитектурно-строительного проектирования, что приводит к ограничению количества возможных участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, установившего требование к участникам Аукциона о наличии членства в саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, нарушают пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.30 КоАП.



НАИБОЛЕЕ РАСПРОСТРАНЕННЫЕ НАРУШЕНИЯ



Неприменение ПП РФ № 2571 в то время, когда это предусмотрено соответствующей позицией ПП РФ № 2571 (уборка, техническое обслуживание);



Ненадлежащее применение позиции ПП РФ № 2571 (объединение в один лот различных позиций ПП РФ № 2571) ;



Допуск к закупке участников, не имеющих соответствующего опыта;



Отказ в допуске к участию в закупке по основаниям, не предусмотренным ПП РФ № 2571 (бухгалтерская отчетность, технический план, отсутствие разрешения на ввод объекта).

Мост — это технологическая часть автомобильной дороги

Линейными объектами, согласно пункту 10.1 статьи 1 ГрК РФ, являются линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения. Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ Закона об автомобильных дорогах автомобильная дорога — это объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения транспортных средств и включающий в себя земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью,— защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог.

Таким образом, автомобильная дорога включает в себя земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги (а также расположенные на них или под ними (земельными участками) конструктивные элементы и дорожные сооружения, являющиеся технологической частью автомобильной дороги.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона об автомобильных дорогах мост является искусственным дорожным сооружением.

Таким образом, в соответствии с приведенными нормами, мост — это являющееся технологической частью автомобильной дороги дорожное сооружение (а именно — искусственное дорожное сооружение), которое является частью объекта транспортной инфраструктуры, предназначенного для движения транспортных средств.

Учитывая изложенное, мост — это технологическая часть автомобильной дороги, в связи с чем установление дополнительных требований к участникам Аукциона в соответствии с позицией 17 Постановления № 2571 соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.



НЕ ИСПОЛНЕННЫЙ ДОГОВОР

Если часть работ, предусмотренных Контрактом, не выполнена, такой контракт не считается исполненным, а значит не может подтверждать наличие опыта

(Решение ФАС России № 28/06/105-566/2022)

Вместе с тем в ходе изучения приложенных документов, Комиссией по осуществлению закупок установлено, что работы по Контракту не завершены, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС, а также представленными в составе заявки Заявителя копиями актов о приемке выполненных работ КС-2 на сумму 1 650 529 368 рублей, копиями справок КС-3 о стоимости выполненных работ и затрат на сумму 1 650 529 368 р.

Комиссией установлено, что цена Контракта в соответствии с дополнительным соглашением по Контракту от 23.06.2020 № 2 составляет 1 650 538 468 рублей.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Контракт не исполнен в полном объеме, поскольку в заявке Заявителя не представлены все акты по всем выполненным работам, предусмотренным Контрактом (нет актов на 9 тыс.).

Учитывая изложенное, а также представленные на заседании Комиссии материалы, Комиссии не представляется возможным прийти к выводу о том, что указанный Контракт исполнен в полном объеме и соответствует дополнительным требованиям, установленным Постановлением № 2571.



Действия Оператора электронной площадки, аккредитовавшего Заявителя по позиции 15 Постановления № 2571 на основании гражданско-правового договора нарушают Закон о контрактной системе

(решение от 08.04.2022 № П-121/22)

На основании абзаца пятого пункта «б» части 3 Постановления № 2571 договором, предусмотренным позицией 15 считается контракт, заключенный и исполненный в соответствии с Законом о контрактной системе, либо договор, заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При этом Заявителем в качестве подтверждения опыта выполненных работ в соответствии с позицией 15 приложения к Постановлению № 2571 представлен гражданско-правовой договор.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Оператора электронной площадки, неправоммерно аккредитовавшего Заявителя по позиции 15 Постановления № 2571, нарушают часть 13 статьи 24.2 Закона о контрактной системе.



НАИБОЛЕЕ РАСПРОСТРАНЕННЫЕ НАРУШЕНИЯ



Установление требования к минимальной стоимости одного контракта (договора)



Указание на инфраструктурную принадлежность объекта кап.строительства



Установление требования к периоду оцениваемого опыта



Установление требования о том, что к оценке принимаются исключительно контракты в рамках Закона № 44-ФЗ и Закона № 223-ФЗ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА № 2604

Перечень договоров, принимаемых к оценке, при закупках СМР

Подпунктом "г" пункта 31 Положения установлено, что в отношении показателя оценки "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта" его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), относящегося к одному или нескольким из следующих договоров (контрактов):

- контракт, предусмотренный частью 16 статьи 34 Закона о контрактной системе (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства);
- контракт, предусмотренный частью 16.1 статьи 34 Закона о контрактной системе;
- контракт, предусмотренный частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе;
- договор, не относящийся к контрактам, указанным в абзацах втором - четвертом подпункта "г" пункта 31 Положения, и ***предусматривающий выполнение работ по строительству (1), реконструкции (2), капитальному ремонту (3), сносу (4) объекта капитального строительства*** (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

ВИДЫ РАБОТ В ДОГОВОРЕ НА ОЦЕНКУ

При оценке заявок необходимо учитывать в том числе договоры, предусматривающие выполнение работ по капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства

Согласно порядку оценки заявок, установленному в извещении о проведении Конкурса, к оценке принимаются договоры, не относящиеся к контрактам, указанным в пунктах 1-3, и предусматривающие выполнение работ по **строительству (1), реконструкции (2)** объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом согласно положениям Правил при оценке заявок участников закупки в отношении показателя оценки "Наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта" к оценке могут быть приняты один или несколько из предусмотренных подпунктом "г" пункта 31 Положения исполненных контрактов (договоров) по одному из объектов, указанных в подпункте "в" пункта 31 Положения, соответствующему объекту закупки.

Таким образом, Заказчиком, ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок в извещении о проведении Конкурса, поскольку к оценке не принимаются договоры по капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, предусмотренные абзацем четвертым подпункта "г" пункта 31 Положения.


(решение ФАС России от 10.06.2022 N 28/06/105-1838/2022, письмо Минфина России от 11.05.2022 N 24-06-07/4277)



ПРЕДЕЛЬНОЕ ЗНАЧЕНИЕ

Установление в порядке оценки предельного значения для одного контракта представляет собой требование к его минимальной стоимости

Согласно порядку оценки заявок Заказчиком для расчета баллов по Детализирующему показателю Критерия установлена формула, предусмотренная подпунктом «ж» пункта 20 Положения. Согласно указанной формуле лучшим является наибольшее значение характеристики объекта закупки и установлено предельное минимальное значение характеристики объекта закупки.



Руководствуясь указанной формулой, Заказчиком по детализирующему показателю **«Наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров»** (далее – Детализирующий показатель) Критерия установлено предельное минимальное значение характеристики ($X_{min}^{пред}$), которое составляет 333 943 530,90 руб. или 25% от НМЦК.

Вместе с тем с учетом того, что в рамках Детализирующего показателя оценивается один исполненный участником закупки контракт (договор), установление предельного минимального значения в размере 333 943 530,90 руб. по сути представляет собой требование к минимальной стоимости контракта (договора), представляемого участником закупки в целях присвоения баллов. При этом пунктом 28 Положения не предусмотрена возможность установления таких требований.

(решение ФАС России 19.04.2022 по делу N 28/44/105/1047)

ПРЕДЕЛЬНОЕ ЗНАЧЕНИЕ

Задача проведения закупки в форме конкурса – выбор наиболее квалифицированного исполнителя

Под конкурсом понимается процедура определения поставщика, где победителем признается участник, предложивший наилучшие условия исполнения контракта, под которыми помимо цены понимается, в том числе квалификация такого участника.

При этом установление в порядке оценки предельного значения квалификации участников, не соответствующего предмету закупки, нивелирует задачу проведения закупки в форме конкурса в целях выявления наиболее квалифицированного поставщика.

Исходя из материалов дела, Комиссия ФАС России установила, что участники Конкурса получили одинаковое количество баллов по критерию квалификация.

Таким образом, учитывая, что НМЦК составляет 2 503 702 720 рублей, действия Заказчика, установившего предельное максимальное значение характеристики объекта закупки в размере 50 % от НМЦК, не соответствуют Положению и нарушают пункт 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе.

(решение АСГМ по делу № А40-81956/2022)

ФУНКЦИОНАЛЬНАЯ ЗАВИСИМОСТЬ

К любым количественным значениям, подлежащим оценке, следует применять формулу

Пунктом 20 Положения установлено, что **если значение характеристики объекта закупки, определенной количественным значением, находится в функциональной зависимости от значения количества присваиваемых баллов, значение количества баллов по детализирующему показателю, присваиваемых заявке, подлежащей в соответствии с Законом о контрактной системе оценке по критерию оценки «характеристики объекта закупки» (БХ), рассчитывается по одной из формул, предусмотренных подпунктами «а» - «з» пункта 20 Положения.**

Пунктом 22 Положения установлено, **что в случае отсутствия функциональной зависимости между значением характеристики объекта закупки, определенной количественным значением, и значением количества присваиваемых баллов, а также в случае, если характеристика не определяется количественным значением, значение количества баллов по детализирующему показателю присваивается заявке, подлежащей в соответствии с Законом о контрактной системе оценке по критерию оценки «характеристики объекта закупки», по шкале оценки.**

Из приведенных выше положений следует сделать вывод о том, что к любым количественным значениям, подлежащим оценке, следует применять формулу, предусмотренную одним из подпунктов «а» - «з» пункта 20 Положения.

Положениями приложения № 4 к Извещению установлен следующий порядок начисления баллов по Детализированному показателю № 1 Показателя Критерия:

- преподавательский состав, предлагаемый для оказания образовательных услуг, в количестве более 20 человек – 100 баллов;
- преподавательский состав, предлагаемый для оказания образовательных услуг, в количестве от 10 человек до 20 человек – 80 баллов и т.д.

При этом учитывая, что Детализирующие показатели №№ 1, 2 Показателя Критерия определяются количественным значением, Заказчику вместо шкалы оценки присвоения баллов необходимо установить одну из формул, предусмотренных подпунктами «а» - «з» пунктом 20 Положения.

(решение ФАС России от 05.03.2022 N 28/06/105-520/2022)



БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ!



expert@fas.gov.ru



Федеральная
Антимонопольная
Служба