



Федеральная
Антимонопольная
Служба

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВООПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

ДИНАМИКА ПОСТУПЛЕНИЯ И РЕЗУЛЬТАТОВ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ ОРГАНАМИ ФАС РОССИИ В 2021 ГОДУ И 2022 ГОДУ

- ✓ Уменьшение в 2022 году количества поступивших жалоб по сравнению с 2021 годом (на 30 %) связано, в том числе со следующим:
 - введение с 1 января 2022 года электронного обжалования для электронных процедур, т.е. направлением жалоб исключительно посредством функционала ЕИС;
 - введение «универсальной» стоимостной предквалификации для закупок с НМЦК от 20 млн. руб. и более.

- ✓ В 2022 году обоснованными (в том числе частично) признаны 15 887 жалоб (42 % от рассмотренных жалоб), по сравнению с 2021 годом - 20 965 жалобы (30 % от рассмотренных жалоб).
Указанное связано с ограничением круга заявителей по жалобам, являющихся квалифицированными участниками закупок.

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 **29 776 нарушений**, из которых большая часть нарушений выявлена в порядке оценки заявок участников закупок, а также установлении ненадлежащих требований к участникам закупок

Оценка предлагаемых изменений

✓ Обязательное направление запроса разъяснений:

Направление запроса допускается не позднее, чем за 2 раб. дня до окончания срока подачи заявок.

✓ Введение пошлины за подачу жалобы:

Какая цель? Как правило податели жалоб знают практику ФАС и закон, соответственно жалобы будут обоснованы, а госпошлина возвращена или взыскана с заказчика. За необоснованную жалобу наказывать рублем на основании какой нормы будем?

✓ Соответствие подателя жалобы части 2 статьи 31:

А если заказчик неправомерно установил доп.требования, либо установил неверную позицию?

ВОПРОС № 5

Процедура рассмотрения жалобы

- ✓ Должна ли комиссия УФАС в своем решении отразить оценку каждого довода, изложенного участником, в процессе рассмотрения жалобы?
- ✓ Что является доводом?

НЕЗАВИСИМАЯ ГАРАНТИЯ

Утверждена типовая форма независимой гарантии

➤ Начиная с 1 октября 2022 года, банками при совершении действий по оформлению независимых гарантий в целях, предусмотренных Законом о контрактной системе, должны соблюдаться требования статьи 45 Закона о контрактной системе, постановления Правительства No 1005, в том числе в части оформления независимой гарантии в соответствии с утвержденной типовой формой.

НЕЗАВИСИМАЯ ГАРАНТИЯ

*За выдачу независимой гарантии не в соответствии с положениями
Постановления № 1005 ответственность несет банк*

Комиссией установлено, что в Независимой гарантии не содержится информация о номере телефона бенефициара, адресе электронной почты бенефициара, в связи с чем заявка на участие в Аукционе ООО «МС-групп» отклонена.

При этом Комиссия приходит к выводу, что Независимая гарантия, выданная Банком, не соответствует Типовой форме.

Таким образом, действия Банка, выдавшего Независимую гарантию, не соответствующую Типовой форме нарушают часть 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Решение ФАС России от 15.12.2022 по делу № 28/06/105-4025/2022

«УНИВЕРСАЛЬНАЯ ПРЕДКВАЛИФИКАЦИЯ»

Типичные ошибки применения

При закупке с НМЦК от 20 млн. руб. необходим опыт исполнения контракта (договора) не менее 20% от НМЦК в течение 3-х лет до даты подачи заявки на участие в закупке при условии исполнения участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней)

- Заказчиками неправомерно устанавливаются требования о соответствии участника закупки требованиям контракта сопоставимого с предметом закупки;
- Участники подтверждают опыт несколькими контрактами, в т.ч. по совместной закупке (ВОПРОС № 2);
- Документы представлены не в полном объеме и отсутствует возможность их администрирования.

Предельные значения в оценке

При применении формул, предусмотренных подпунктами «в – з» пункта 20 Положения об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного постановлением Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604, **какими допустимыми пределами должен руководствоваться заказчик** при установлении предельного максимального и (или) предельного минимального значения характеристики объекта закупки (например, может ли предельное значение превышать начальную (максимальную) цену контракта в два и более раза и/или быть равным начальной (максимальной) цене контракта или превышать ее)?

Для каких объектов закупки заказчиком **не рекомендуется** применять формулы, предусмотренные «в – з» пункта 20 Положения об оценке заявок на участие в закупке?

Просим разъяснить позицию УФАС СПб при признании поданных жалоб по данному вопросу обоснованных и принятии решений об обязательном установлении предельных значений детализирующих показателей оценки.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА № 2604

Предельное максимальное значение менее и более НМЦК

➤ «Таким образом, учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 901 192 037,33 руб., действия Заказчика, установившего предельное максимальное значение по Детализирующему показателю Критерия в размере 1 500 000 000 руб. не соответствуют пункту 18 Положения».

**См. решение ФАС России по закупке 0373100096722000008 от 06.04.2022*

➤ **Судебная практика:** установление заказчиком предельных максимальных значений в несколько раз увеличенным по отношению к соответствующим показателям предмета закупки, являются избыточными и необъективными, не могут являться критериями опыта сопоставимого характера, ограничивают потенциальный круг участников.

**См. определение ВС РФ от 01.04.2022 по делу А20-5207/2020*

Опыт без штрафов

➤ Вправе ли заказчик в качестве оценки опыта, связанного с предметом контракта требовать контракты (договоры) исполненные без применения к ним неустойки (штрафов, пеней)? Или данное требование неправомерно?

➤ ОТВЕТ: пп. «в» п. 28 Постановления № 2604 - может быть установлено исключительно положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек), иное не предусмотрено.

Как учитывать опыт по договорам с нерелевантным предмету закупке предметом

Как правильно производить подсчет баллов в соответствии с постановлением Правительства РФ № 2604 в отношении контрактов/договоров, представленных в подтверждение наличия опыта участника закупки, если предмет контракта не соответствует объекту закупки, но содержит работы, относящиеся к объекту закупки? Необходимо учитывать весь контракт/договор или только работы, относящиеся к объекту закупки?

Основание для вопроса: Решение СПБ УФАС от 13.02.2023 по делу № 44-420/23

ОТВЕТ: пп. «в» п. 28 Постановления № 2604 - устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

Оценка предлагаемых изменений




Допустимо ли на Ваш взгляд изменение постановления Правительства РФ № 2604 таким образом, чтобы для некоторых видов работ и услуг участники могли подтверждать опыт исключительно исполненными надлежащим образом государственными или муниципальными контрактами?



Почему не 223-ФЗ?
Почему не учитывать опыт крупных компаний?
Опыт по строительству?

ЛИЦЕНЗИИ НА СОПУТСТВУЮЩИЕ РАБОТЫ

Объединение в один предмет закупки товаров, работ и услуг требующих и не требующих лицензию




В случае объединения в один предмет закупки товаров, 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 в случае, если лицензируемый вид деятельности не является предметом закупки.

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

ВОПРОС № 6

Объединение в один предмет услуг требующих и не требующих лицензию



Объявлен конкурс на оказание транспортных услуг, включающих пассажирские перевозки автомобилями и автобусами. Объем перевозок автомобилей составляет 10 000 часов в год, а автобусов - 36 часов в год. В извещении указано, что у исполнителя должна быть лицензия на перевозку автобусом и автобусы в собственности. На действия заказчика поступила жалоба, заявитель полагает, что он может брать автобус в субаренду и не иметь лицензии, так как количество часов перевозки автобусом несоизмеримо с количеством часов перевозки автомобилями.

Вправе ли заказчик установить такое требование с целью обеспечения безопасности сотрудников?

Объединение различных позиций ПП РФ № 2571

Будут ли являться нарушением части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе действия заказчика, установившего к участникам закупки несколько дополнительных требований, приведенных в постановлении Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571, если предметом закупки предусмотрено выполнение одновременно работ, например, по капитальному ремонту автомобильной дороги, и работ по сохранению объектов культурного наследия, при которых не затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов (позиции 2, 17 Дополнительных требований к участникам закупки, являющихся приложением к постановлению Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571)?



ОБЪЕДИНЕНИЕ РАЗНЫХ ПОЗИЦИЙ

Объединение в один лот работ по обслуживанию инженерных систем здания и услуг по комплексной уборке неправомерно

(Решение АСГМ № А40-196378/2022)

Антимонопольная служба рассмотрела жалобу, провела внеплановую проверку и выявила в действиях заказчика нарушения. Так, в закупке неправомерно были объединены в один лот работы по обслуживанию инженерных систем здания и услуги по комплексной уборке здания и прилегающей территории. Нарушение привело к неправомерному установлению дополнительных требований к участникам закупки (а именно позиции 14 и 36 приложения к Постановлению Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571).

ФАС России признала жалобу обоснованной и выдала предписание об аннулировании закупки.

Недостоверные сведения о стране происхождения

В случае подачи нескольких заявок на участие в закупке на поставку товара, на который распространяется требование Приказа № 126н часть участников декларирует иностранное происхождение товара, а один участник (не победитель) указывает происхождение товара «Российская Федерация». Заказчик при формировании цены контракта должен снизить предложение победителя на 15%. Однако *еще на стадии рассмотрения заявок* из открытых источников комиссия заказчика делает вывод об иностранном происхождении товара (указаны товарные знаки) участника, указавшего страну происхождения товара «Российская Федерация».

Вправе ли заказчик отклонить эту заявку из-за недостоверности информации (и возможно получить жалобу от этого участника)?

Если же допустить все заявки, то с большой долей вероятности жалобу подаст победитель аукциона, в связи с неправомерным снижением цены контракта, поскольку по результатам закупки товары российского происхождения не могли быть поставлены участником закупки, указавшим страну происхождения товара «Российская Федерация».

ОТВЕТ НА ВОПРОС № 13

Недостоверные сведения о стране происхождения

СТАТЬЯ 48:

5. При рассмотрении первых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях:

3) выявления недостоверной информации, содержащейся в первой части заявки на участие в закупке.

12. При рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях:

8) выявления недостоверной информации, содержащейся в заявке на участие в закупке;

НКМИ

При закупке медицинских изделий по региональному проекту «Модернизации первичного звена здравоохранения» подготавливается и утверждается адресная программа, в которой кроме количества выделенных средств и названия оборудования **указывается НКМИ** согласно Приказу Министерства здравоохранения РФ от 28.12.2020 № 1379н «Об утверждении перечня оборудования для оснащения и переоснащения медицинских организаций при реализации региональных программ модернизации первичного звена здравоохранения».

При этом есть решения ФАС в которых указано, что НКМИ, который привязан к определенной позиции КТРУ, является справочной информацией и не должен учитываться заказчиком при рассмотрении заявок участников и представленных ими регистрационных удостоверений. Таким образом, заказчик не вправе отклонить заявку с НКМИ, который не соответствует НКМИ, указанному в адресной программе.

Считаем, что закупка медицинского изделия с НКМИ отличающимся от указанного в адресной программе является нецелевым расходованием бюджетных средств.

ВОПРОС № 10

Описание объекта закупки

➤ Насколько правомерно в рамках Закона № 44-ФЗ при закупках квартир для государственных нужд устанавливать следующие ограничения: в конкретном/нескольких/в части районов города (в конкретной части района города), в пределах КАД, без обоснования исключения/включения таких параметров в техническое задание? Необходимо ли обосновывать такие ограничения или это право заказчика?

➤ ОТВЕТ: ст. 33 – «В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам *при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.*»

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, что в случае получения разрешения Минпромторга России на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, заказчик устанавливает в техническом задании характеристики товаров идентичные характеристикам, представленным заказчиком в Минпромторг России для получения разрешения.

*(Совместное письмо Минпромторга России и ФАС России
от 12.08.2022 № УА-77839/22 № ПИ/76184/22)*

БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ!



expert@fas.gov.ru



Федеральная
Антимонопольная
Служба