

Положение о закупке. Закупки среди СМСП.

Спикер: начальник Отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения
государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России
Бомбырь Дмитрий Сергеевич

Положение о закупке

Определение ВС РФ от 17.03.2021 по делу А40-250588/2019

Предмет закупки: на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов почтовой связи Тольяттинского почтамта с использованием технических средств охраны для нужд УФПС Самарской области

Довод жалобы: необоснованный отказ от заключения договора по результатам проведенного конкурса вследствие того, что такой конкурс был признан несостоявшимся

Пояснения заказчика: *Заказчик руководствовался пунктом 9 статьи 20 Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Системный оператор Единой энергетической системы», в соответствии с которым решение о возможности направления единственному Участнику закупки предложения о заключении договора принимается лицом, утвердившим соответствующую документацию о закупке.*

Решение суда: положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчика и должно соответствовать перечисленным нормативным правовым актам.

Руководствуясь положениями пункта 1 статьи 1, пункта 1 статьи 8, статей 447 - 448 Гражданского кодекса, нормами Закона о закупках, согласились с выводом управления о том, что рассматриваемые действия заявителя по отказу от заключения договора не соответствуют положениям законодательства и нарушают права участника.

Положение о закупке

Постановление АС МО от 06.06.2021 по делу А40-170472/2020

Довод жалобы: заявка участника неправомерно признана несоответствующей требованиям документации Аукциона Положения о закупке о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» (далее - Положение) и не допущена к участию в Аукционе.

Пояснения заказчика: В силу п. 6.8.15 Положения о закупке в первой части заявки не допускается указывать сведения об участнике закупки и (или) о ценовом предложении. **В нарушение** п. 6.8.15 Положения первая часть заявки Участника содержала сведения об участнике закупки (решение об одобрении на фирменном бланке), что запрещено как аукционной документацией, так и Положением о закупке.

Решение суда: требование пункта 6.8.15 Положения полностью соответствует положениям статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, согласно которым не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурентной закупке сведений об участнике конкурса. В данном случае как установил суд, рассматриваемая закупка не проведена среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем отклонение заявки третьего лица является необоснованным, поскольку положения документации и положения о закупках Заказчика не должны противоречить действующему законодательству, которым определен специальный правовой порядок только в отношении определенных закупок, отклонение заявки всех участников при проведении конкурентных закупок не среди субъектов малого и среднего предпринимательства Законом о закупках не предусмотрено.

Положение о закупке

Постановление АС МО от 06.06.2021 по делу А40-170472/2020

Как следует из Документации о закупке, ее участниками могут быть любые лица, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства, что означает, что в данном случае следует руководствоваться общими правилами, установленными статьей 3.3 Закона о закупках. Указанной нормой не установлены подобные правила о обособленных частях заявок и возможности отклонения заявки при идентификации участника заявки на стадии первой части заявки.

Положение о закупке

Постановление АС МО от 05.07.2021 по делу А40-102896/2020

Довод жалобы: Установленный критерий и порядок оценки по нему не позволяют выявить лучшее предложение об условиях исполнения договора в связи с отсутствием предмета оценки, позволяющего определить перечень сведений, подлежащих оценке Конкурсной комиссией и, соответственно, подлежащих представлению участниками закупки в своих заявках для получения оценки.

Пояснения заказчика: В обоснование правомерности установленного порядка оценки по критерию «Качество работ (услуг)», Заказчик указывает, что установленный критерий полностью соответствует порядку, закреплённому в пунктах 29.1 - 29.3 Положения о закупках.

Решение суда: Положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков, и не является актом нормативного содержания, в связи с чем Положение о закупках должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству, а разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Положение о закупке

Постановление АС МО от 19.07.2022 по делу А40-79565/21

Нарушения:

1. Объединение в один лот строительно-монтажных, а также проектно-изыскательских работ, включая поставку оборудования;
2. Отсутствие в ЕИС частично разработанной ранее проектной документации, имеющейся у заказчика;
3. Ненадлежащий порядок оценки заявок по критериям «цена договора», «наличие фактов неисполнения обязательств перед заказчиком либо третьими лицами», «наличие материально-технических ресурсов»;
4. Неправомерное требование о наличии у участника опыта по предмету закупки исключительно на объектах железнодорожной инфраструктуры;
5. Неправомерное требование к участнику о наличии кадровых и материально-технических ресурсов;
6. Неправомерное требование о подтверждении в составе заявки совокупного размера неисполненных обязательств по СРО;
7. Неправомерное право заказчика осуществлять запросы участникам закупки о разъяснении/дополнении положений заявки.
8. не установлен приоритет товарам российского происхождения по ПП № 925;
9. ненадлежащий критерий оценки «опыт участника» (оценке подлежит договор на выполнение работ по предмету закупки исключительно на объектах железнодорожной инфраструктуры), «квалифицированный персонал» и «материально-технические ресурсы» (отсутствует пропорциональность присвоения баллов);
10. установлено требование о наличии членства одновременно в трех СРО на строительство, проектные работы и изыскания;

Положение о закупке

Постановление АС МО от 19.07.2022 по делу А40-79565/21

Пояснения заказчика:

- Пунктом 219 Положения о закупке ОАО «РЖД» предусмотрено, что Заказчик вправе осуществить закупку, по результатам которой заключается договор на создание объекта капитального строительства «под ключ»;
- Исходя из п. 82 Положения о закупке ОАО «РЖД», включение в один лот товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом конкурентной закупки, допускается, когда такое включение обусловлено необходимостью выполнения комплекса работ, оказания комплекса услуг, комплексной поставки товаров, и/или случаев, когда включение таких товаров, работ, услуг позволит сократить издержки заказчика, эффективно расходовать денежные средства;

В соответствии с п. 204 Положения о закупке ОАО «РЖД» Заказчик вправе до подведения итогов конкурентной закупки в письменной форме запросить у участников информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой участника, предъявляемым требованиям, изложенным в документации. При этом не допускается изменение и/или дополнение заявок участников закупки.

- Требование о наличии у участника опыта по предмету закупки установлено в п. 1.9.3 Конкурсной документации на основании подп. 3 п. 199 Положения о закупке ОАО «РЖД».
- Требования о наличии квалифицированного персонала установлено в соответствии с подпунктом 5 пункта 199 Положения о закупке ОАО «РЖД».

Положение о закупке

Постановление 9ААС от 19.07.2022 по делу А40-79565/21

Решение суда:

- При этом, ни пункт 82, ни пункт 219 Положения о закупке не содержит порядка формирования (утверждения) объекта закупки. В отношении описания порядка организации закупок «под ключ», отметим, что, в Положении о закупке заказчиком не дано толкование закупок «под ключ» в разделе терминов. Соответствующий предмет закупок «под ключ» определяется только составом работ пункта 219 Положения о закупке.

- В подтверждение данного довода Заявитель ссылается на пункт 204 собственного Положения о закупке, однако Заявителем не учтено, что Положение о закупках не может являться инструментом для формального рассмотрения заявок заинтересованных в участии лиц.

- В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются *Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.*

Таким образом, положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков.

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА

Решение УФАС Московской области от 02.08.2022 по делу № 050/07/223-27134/2022

Довод жалобы:

1. В соответствии с пунктом 15.7. Положения обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, возможно путем *блокирования денежных средств* при наличии на специальном счете участника такой закупки незаблокированных денежных средств в размере, предусмотренном извещением об осуществлении конкурентной закупки, документацией о конкурентной закупке, либо путем *предоставления независимой гарантии*, соответствующей требованиям, установленным статьей 3.4 Федерального закона.

Вместе с тем, в пункте 14.8. Информационной карты Закупочной документации установлен порядок предоставления обеспечения, а именно:

«Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, **возможно путем блокирования денежных средств при наличии на специальном счете участника такой закупки незаблокированных денежных средств в размере, предусмотренном извещением об осуществлении конкурентной закупки, документацией о конкурентной закупке, либо путем предоставления банковской гарантии в порядке, установленном законодательством Российской Федерации**».

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА

Решение УФАС Московской области от 02.08.2022 по делу № 050/07/223-27134/2022

Довод жалобы:

2. Согласно доводу жалобы Заявителя, Заказчиком ненадлежащим образом установлены Критерии оценки заявок участников закупки по критерию "Функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики (при необходимости) товаров (работ, услуг)».

Предмет оценки
Оценке подлежит представленная участником закупки для реализации стратегия продвижения сайта "Радио 1" в поисковых системах в сети Интернет и социальных сетях/мессенджере
4. Полный и корректно расписанный подход по работе с продвижением информационных материалов

При этом, Заказчиком в Конкурсной документации не определены такие понятия как «Полный и корректно расписанный подход», в связи с чем указанный порядок оценки может быть применен Закупочной комиссией по своему усмотрению и не в равной степени ко всем участникам закупки.

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА

Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу № 223ФЗ-311/22

Закупка: 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

Довод жалобы:

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»

Порядок оценки:

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

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

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА

Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу № 223ФЗ-311/22

Решение комиссии: 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

№ 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 № 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.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего Подкритерий № 1 Критерия, и, как следствие, оценившего заявку Заявителя на участие в Запросе предложений в 0 баллов, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7,8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА

Решение ФАС России от 01.08.2022 по делу № 223ФЗ-311/22

Закупка: конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг помещений и уборке прилегающей территории

Довод жалобы: Заказчиком в Проекте договора неправомерно установлено требование к исполнителю в части гарантии наличия у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течении всего срока выполнения подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

Решение комиссии:

В соответствии с подпунктом 2 пункта 5 Приложения № 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.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, 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.

ТИПИЧНЫЕ НАРУШЕНИЯ

Ненадлежащие требования к **составу заявок**;

Ненадлежащие **требования на допуск** к участию в закупке;

Ненадлежащий **порядок оценки** заявок;

Ненадлежащие **сроки оплаты**;

Проведение закупки **товара из перечня не среди СМСП** и иные нарушения.

BOMBYR@FAS.GOV.RU



Федеральная
Антимонопольная
Служба