



Введение в требования к участникам закупок

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Смысл требований к участникам



Виды требований к участникам закупок

Единые
требования
к участникам
закупок
(ч. 1 ст. 31)



Дополни-
тельные
требования
к участникам
закупок
(ч. 2, 2.1
ст. 31)

Требования к участникам закупок

Формулировка ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Было

При осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

Стало

При применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 ч. 1 ст. 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

Главное требование ч. 1 ст. 31

“

Соответствие требованиям, установленным
в соответствии с законодательством РФ
к лицам, осуществляющим поставку
товара, выполнение работы, оказание
услуги, являющихся объектом закупки

П. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Проявления п. 1 ч. 1 ст. 31 на практике

Требование
о наличии
лицензии
при закупке
лицензируемых
товаров, работ,
услуг



Требование
о членстве в СРО
при закупке
работ, для
выполнения
которых нужно
быть членом СРО

Реализация п. 1 ч. 1 ст. 31

Требование к участнику закупки
в извещении о закупке



Требование о предоставлении
подтверждающего документа
в составе заявки на участие в закупке



Непредставление подтверждающего
документа как основание
для отклонения заявки

Единые требования едины для всех

- Предметом контракта по п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ являлись лицензируемые услуги
- Заказчик не проверил наличие у исполнителя необходимой лицензии
- Исполнитель нужной лицензии не имел
- По иску прокуратуры суд признал заключенный контракт недействительным

Постановление 6 ААС от 14.06.2017 по делу № А37-2124/2016

Единые требования едины для всех

- Суд признал ничтожным контракт, заключенный по п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ, т. к. руководитель организации-заказчика приходился родным сыном директору организации-поставщика (т. е. было нарушено требование об отсутствии конфликта интересов, предусмотренное п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ)

Постановление 18 ААС от 09.08.2017 по делу № А47-1954/2017

Далее — о требовании к наличию лицензии

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Требование о наличии лицензии

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Смысл лицензирования

Лицензированию подлежат виды деятельности, при осуществлении которых может быть нанесен ущерб:



- правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан;
- окружающей среде;
- объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов России;
- обороне и безопасности государства.

Ч. 1 ст. 12 Федерального закона
от 04.05.2011 № 99-ФЗ

Изменения в законодательстве о лицензировании

- С 1 января вступил в силу Федеральный закон от 27.12.2019 № 478-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в части внедрения реестровой модели предоставления государственных услуг по лицензированию отдельных видов деятельности»
- С 1 января вступило в силу постановление Правительства РФ от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий»

Определение лицензии

Было

лицензия — специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), **которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе** или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае, если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в форме электронного документа

Стало

Лицензия — специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), **которое подтверждается записью в реестре лицензий**

С 01.01.2022 только выписка из реестра лицензий является подтверждением

- Записи в реестрах лицензий, внесенные до дня вступления в силу Закона № 478-ФЗ, подлежали приведению в соответствие с законодательными актами РФ **до 1 января 2022 г.** →
- Сведения обо всех лицензиях, выданных **до 1 января 2021 г.**, подлежали включению в реестр лицензий **до 1 января 2022 г.** (если законодательство РФ это предполагает).
- С 1 января 2022 г. наличие у УЗ лицензии подтверждается только документами, перечисленными в ч. 8 ст. 21 Закона № 99-ФЗ: **выпиской из реестра лицензий, копией акта лицензирующего органа о принятом решении.**
- В силу подп. «н» ч. 1 ст. 43 Закона № 44-ФЗ **копии документов в составе заявки не предусматриваются**

**1. Убедитесь, что предмет
закупки **не** относится к
лицензируемой деятельности**

Типичная ошибка: лицензия нужна, но ее наличия **не требуют**

- Предмет закупки — услуги по организации и проведению учебно-полевых сборов старшеклассников по предмету «ОБЖ». Лицензию не требовали
- **Победитель ЭА** — АНО ДО «Краевой казачий центр “ПЛАСТУН”», организация без лицензии на образовательную деятельность
- Виновное ДЛ ОИВ субъекта РФ привлечено к АО по ч. 14.9 КоАП РФ («ограничение конкуренции органом государственной власти»; адм. штраф в размере от 15 000 до 50 000 руб., повторно — дисквалификация).
- **Логика КО:** лица, получившие лицензии и тем самым подтвердившие свое соответствие лицензионным требованиям в сфере образовательной деятельности, были поставлены заказчиком в неравные условия с лицами, не получившими такую лицензию, но в то же время фактически допущенными заказчиком к осуществлению образовательной деятельности ввиду отсутствия в ДЭА требований о наличии.

Постановление Пермского краевого суда от 09.08.2018 по делу № 44а-1112/2018

**2. Убедитесь, что
предмет закупки **относится**
к лицензируемой деятельности**

Положения о лицензировании

Положение
о лицензировании
медицинской
деятельности

- ...
- ...
- Перечень видов деятельности,
образующих медицинскую
деятельность

Положение
о лицензировании
фармацевтической
деятельности

- ...
- ...
- Перечень видов деятельности,
образующих фармацевтическую
деятельность

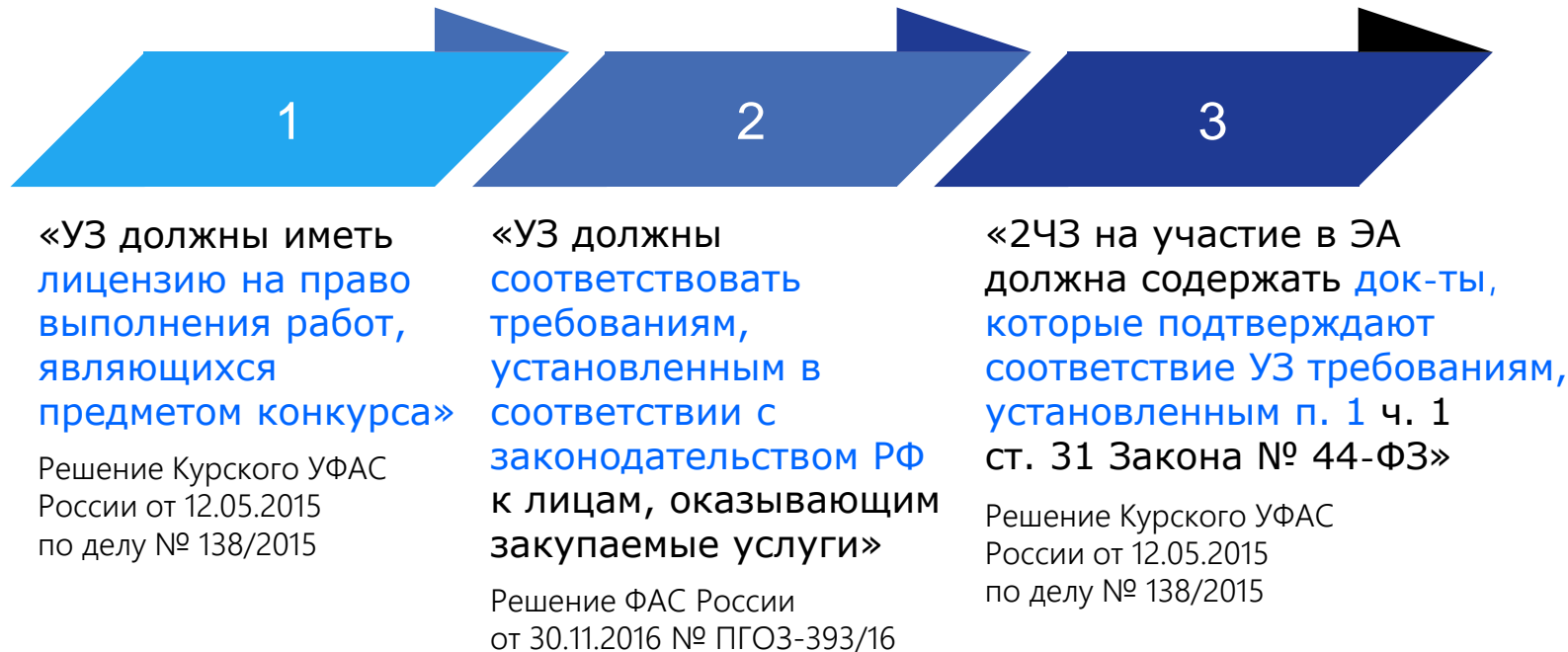
Типичная ошибка: лицензию требуют, хотя она **не нужна**

- Закупались услуги по ТО и ТР газового оборудования и газопроводов
- **Эксплуатация взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов** является лицензируемым видом деятельности, заказчик потребовал предоставления лицензии
- **Правовая оценка судов:** ТО и ТР газового оборудования и газопроводов не включены в Перечень работ, подлежащих лицензированию
- **Лицензию** на эксплуатацию взрывопожароопасных производственных объектов **может иметь только собственник таких объектов, т. е. сам заказчик**

Постановление ФАС ВВО от 12.05.2017 по делу № А43-19972/2016

3. Требуйте предоставления конкретной лицензии

«Участникам закупки виднее»



4. Конкретизируйте разрешенные виды деятельности в лицензии

Пример

Монтаж, техническое обслуживание
и ремонт первичных средств пожаротушения



Деятельность по монтажу, техническому обслуживанию
и ремонту средств обеспечения пожарной
безопасности зданий и сооружений

П. 15 ч. 1 ст. 12 Закона № 99-ФЗ, Положение о лицензировании
утверждено постановлением Правительства РФ от 28.07.2020 № 1128

Виды деятельности, образующие лицензируемый вид деятельности

1. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожаротушения и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
2. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
3. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем противопожарного водоснабжения и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
4. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт автоматических систем (элементов автоматических систем) противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
5. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
6. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт фотолюминесцентных эвакуационных систем и их элементов.
7. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт противопожарных занавесов и завес, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.
8. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт заполнений проемов в противопожарных преградах.
9. Выполнение работ по огнезащите материалов, изделий и конструкций.
10. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт первичных средств пожаротушения.

Формулируем требование к лицензии

- Участники закупки должны обладать лицензией на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, с разрешением на вид деятельности «Монтаж, техническое обслуживание и ремонт первичных средств пожаротушения».
- Документ, подтверждающий соответствие участников закупки установленному требованию: выписка из реестра лицензий, подтверждающая наличие вышеуказанной лицензии.

Видов деятельности м. б. несколько

- Предмет закупки — периодические медосмотры работников
- **Требование к УЗ:** в лицензии на право осуществления мед. деятельности **должен быть разрешен вид деятельности «медицинские осмотры (предварительные, периодические), экспертиза профессиональной пригодности»**
- Исполнитель контракта должен был **выполнить** свои обязательства по контрактам **лично**
- **Правовая оценка:** следовало требовать предоставления лицензии, позволяющей оказывать **мед. услуги по исследованию мазков на флору, на цитологию, на яйца глист, на сифилис, по ОАК, ОАМ, ЭКГ, биохимии (глюкоза, холестерин) и УЗИ молочных желез**

Решение Саратовского УФАС России от 24.01.2018 № 8-18/гз

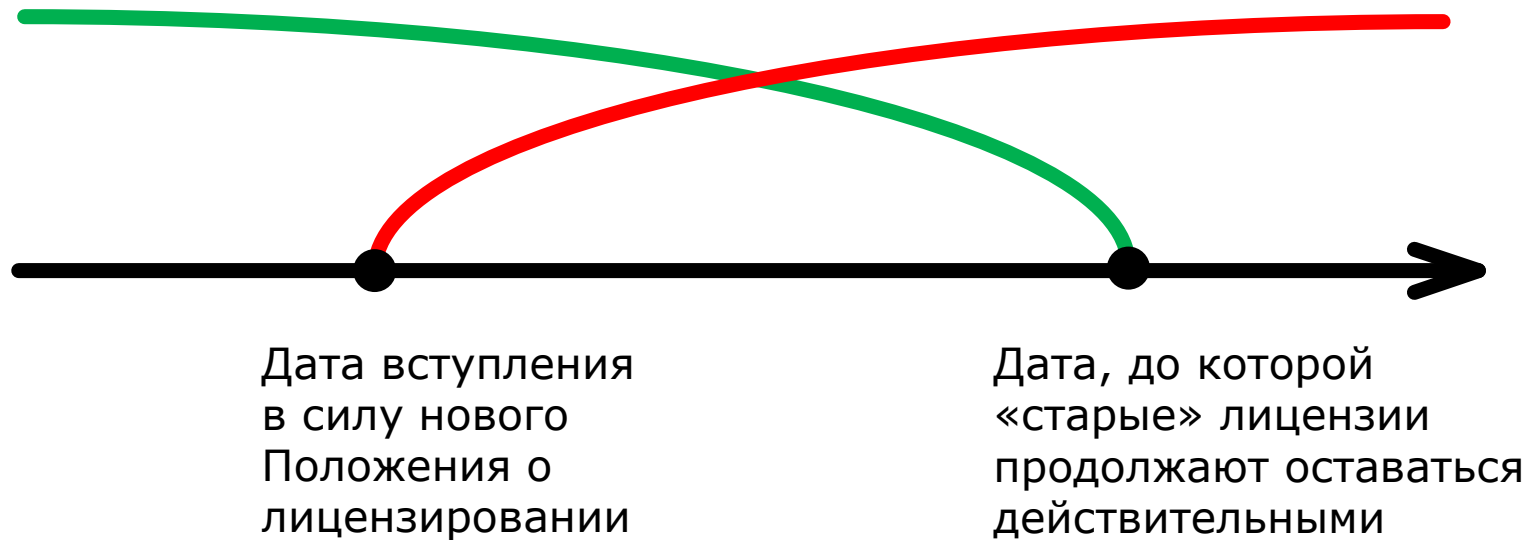
5. Укажите точное наименование лицензии

Не нужно воспроизводить наименование лицензии «по памяти»

- Заказчик потребовал копию лицензии «на оказание услуг местной и внутризоновой цифровой телефонной связи»
- В Перечне наименований услуг связи, вносимых в лицензии, упоминаются 4 вида услуг связи, в наименовании которых есть слова «местная» и «внутризонавая»:
 - услуги **местной** телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа;
 - услуги **внутризонавой** телефонной связи;
 - услуги **местной** телефонной связи с использованием таксофонов;
 - услуги **местной** телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа.
- **Правовая оценка:** указанных заказчиком «услуг внутризонавой цифровой телефонной связи» в Перечне нет, установленные требования незаконны

**6. Учитывайте действительность
лицензий «старого образца»**

Всё течёт, всё меняется...



Новые положения о лицензировании

- Постановление Правительства РФ от 28.07.2020 № 1128 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений»
- Постановление Правительства РФ от 18.09.2020 № 1490 «О лицензировании образовательной деятельности»
- Постановление Правительства РФ от 30.12.2020 № 2385 «О лицензировании деятельности в области оказания услуг связи...»
- Постановление Правительства РФ от 23.09.2020 № 1529 «О лицензировании телевизионного вещания и радиовещания»

В переходный период все лицензии действительны — и старые, и новые

- Положение о лицензировании деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ утв. постановлением Правительства РФ от 19.04.2012 № 349
- Постановлением Правительства РФ от 17.10.2017 № 1262 **Перечень работ, образующих деятельность по сохранению объектов культурного наследия, изложен в новой редакции (вступила в силу с 27.10.2017)**
- **При наличии расхождений лицензии «старого образца» подлежат переоформлению в течение одного года (т. е. до 27.10.2018)**
- **В период с 27.10.2017 по 27.10.2018 документом, подтверждающим соответствие УЗ требованиям п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ, могли быть как ранее выданные лицензии, так и переоформленные**

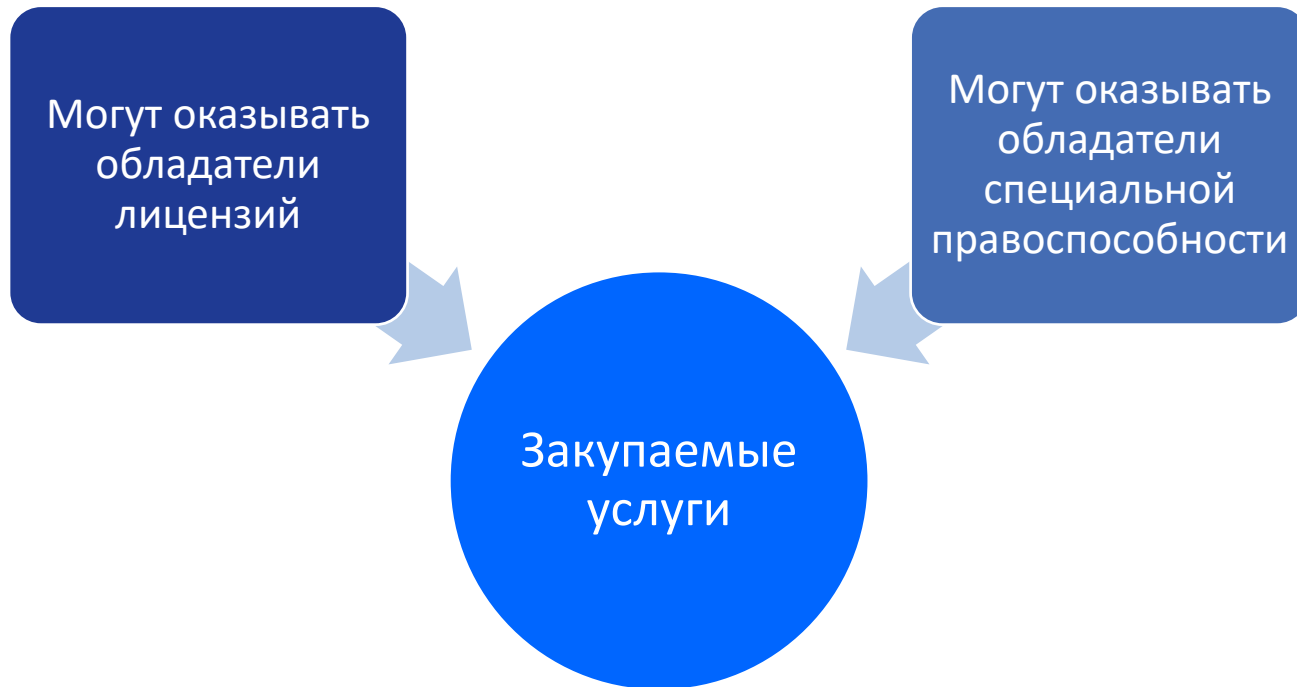
Решение Свердловского УФАС от 20.06.2018 по жалобе № 975-3

Нужно ли специально указывать на действительность старых лицензий?

- **Позиция УФАС:** отсутствие указания на возможность предоставления лицензии в соответствии с п. 7 в старой редакции ст. 3 Закона о ЧОД недопустимо и может ввести в заблуждение УЗ относительно возможности участия в закупке.
- Формально лицензия ЧОО, содержащая п. 7 в предыдущей редакции Закона о ЧОД, не соответствует требованиям ДЭА, поскольку заказчиком установлены требования к п. 7 лицензии в новой редакции, без ссылки на возможность предоставления «старой» лицензии → заявка УЗ должна быть отклонена.
- **Позиция суда:** фактически УФАС обязал заказчика указать текст утратившего силу п. 7 ст. 3 Закона о ЧОД. Это незаконно и необоснованно, т. к. указанный в предыдущей редакции утратил силу с 01.01.2015 и применению не подлежит. Правовых оснований для его указания в недействующей редакции не имеется.
- Закон о ЧОД не содержит требований по обязательному переоформлению лицензий в случае внесения изменений в формулировки разрешенных видов деятельности. Поскольку лицензия ЧОО в предыдущей редакции являлась действующей, данный факт не повлек бы отклонение ее заявки.

7. Иногда лицензия нужна не всем

Суть проблемы



Требование о наличии исключительно лицензии → ограничение конкуренции

- Предмет закупки — услуги по охране помещений заказчика
- **Требование к УЗ:** наличие лицензии на право заниматься ЧОД
- **ФГУП «Охрана» не смогло принять участие в закупке,** т. к. оказывает охранные услуги на основании своего устава (утв. приказом Росгвардии от 17.11.2016 № 359), а не на основании лицензии
- **Правовая оценка:** заказчику следовало указать, что документом, который подтверждает право УЗ осуществлять охранную деятельность, является лицензия либо иной документ, в соответствии с которым участник закупки вправе оказывать охранные услуги

8. Одну и ту же услугу можно оказывать с разными лицензиями

Суть проблемы



Производители лекарств



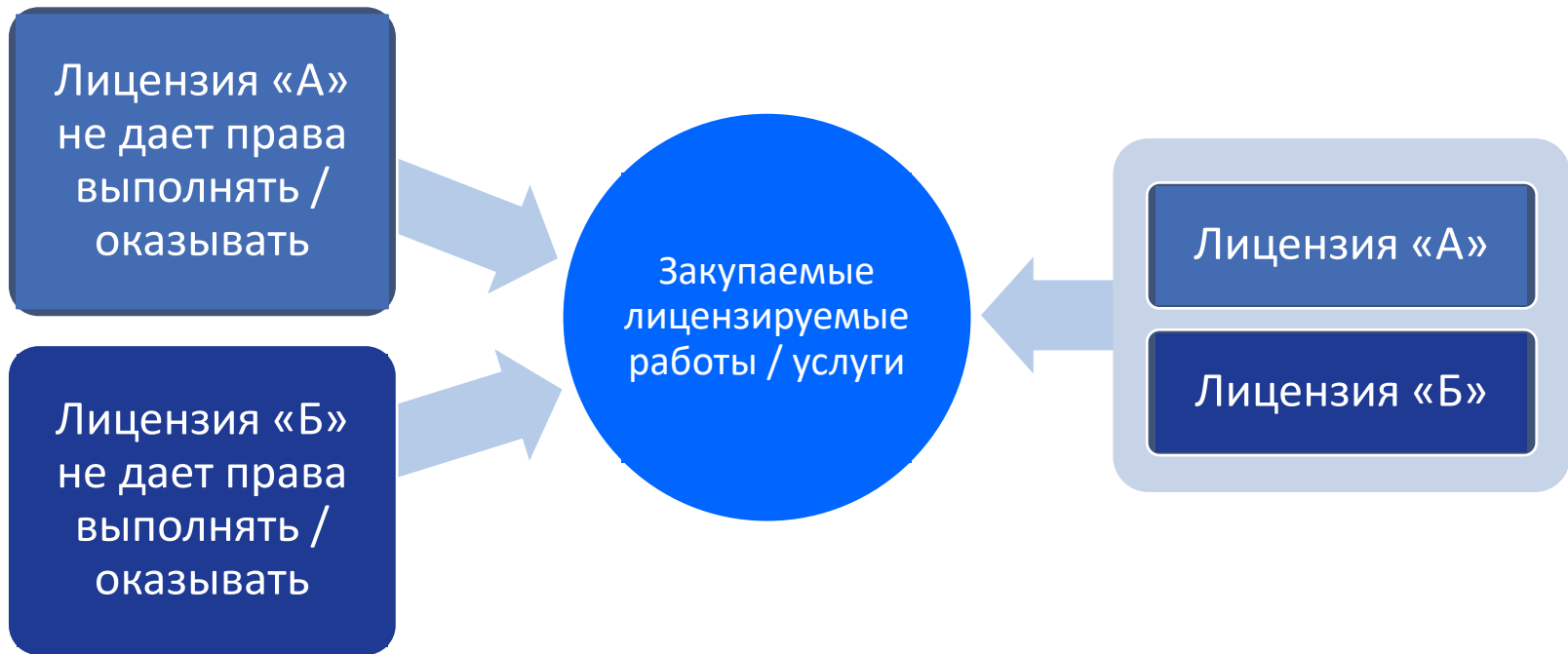
Больше 50
производителей
только в России

Каждый вправе
заниматься в т. ч.
и реализацией

Решение СПб УФАС
России от 18.09.2014
по делу № 75/14

**9. Для оказания одной услуги
м. б. нужно несколько лицензий**

Суть проблемы



Закупка ЛП, являющихся НСиПВ



**10. Участник закупки должен
обладать лицензией лично**

Суть проблемы



Закупаются лицензируемые работы, заказчик установил требование о предоставлении лицензии

Запрет на привлечение субподрядчиков в документации не установлен

УЗ не имеет собственной лицензии, но приложил **соглашение о намерении заключить договор субподряда** и **копию лицензии планируемого субподрядчика**

Позиция Верховного Суда РФ

“

Если выполнение работ, оказание услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, является самостоятельным объектом закупки, заказчик устанавливает требования к участникам закупки о наличии у них лицензии на такой вид деятельности. Возможность привлечь субподрядчиков не освобождает участника закупки от обязанности представить свою собственную лицензию на тот вид деятельности, к которому относится предмет закупки

П. 7 Обзора судебной практики, утв.
СКЭС Верховного Суда РФ 28.06.2017

Объединение в один лот (не)лицензируемых работ

- Предмет закупки — капитальный ремонт школы, в т. ч. и работы по огнезащитной обработке деревянных покрытий
- Заказчик установил требование о наличии у УЗ лицензии МЧС России на огнезащитную обработку
- **Правовая оценка суда:** требование неправомерно, поскольку лицензируемые работы не являются самостоятельным объектом закупки, а условия контракта допускают привлечение субподрядчиков

Постановление ФАС ЗСО от 18.02.2016 по делу № А75-6068/2015

Привлечение субподрядчиков

“

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу **лично**, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

”

П. 1 ст. 706 ГК РФ

Выход: разрешить субподряд

- Предмет закупки — поставка и ввод в эксплуатацию медоборудования
- **Требование к УЗ:** наличие собственной лицензии на техническое обслуживание медтехники
- **Правовая оценка:** требование о наличии лицензии на ТО медтехники у лица, которое будет вводить поставленное медоборудование в эксплуатацию, является правомерным (ввод медоборудования в эксплуатацию относится к ТО медтехники)
- **Но:** требование о предоставлении участниками закупки исключительно собственной лицензии незаконно

Решение Татарстанского УФАС от 25.08.2017 по делу № 375-кз/2017

11. Требования к сроку действия лицензии неправомерны

Позиция ФАС России

“

Лицензия участника закупки
должна быть действительной
на дату окончания срока подачи
заявок на участие в закупке,
а не до конца срока действия
контракта

Решение ФАС России от 26.11.2015 по делу № КГОЗ-488/15

12. Специфика лицензируемой деятельности и условия контракта

Пример: медосмотры работников по месту нахождения заказчика



С 12.08.2020 были узаконены мобильные медицинские комплексы

“

Выполнение работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, может осуществляться лицензиатом, в структуре которого организована мобильная медицинская бригада для оказания первичной медицинской помощи населению, проведения профилактического медицинского осмотра, диспансеризации по месту нахождения мобильной медицинской бригады, не указанному в лицензии.

Постановление Правительства РФ от 01.08.2020 № 1154

Как действовать заказчику

- Отсутствие в документации требований о наличии в составе медицинской организации мобильной медицинской бригады для оказания первичной медико-санитарной помощи населению, проведения профилактического медицинского осмотра, диспансеризации, не дает оснований комиссии заказчика делать выводы о том, что она имеется в организации только при наличии в составе заявки лицензии.

Решение Удмуртского УФАС от 25.09.2020 по делу № 018/06/106-991/2020

Необходимо потребовать предоставления в составе заявки соответствующей информации (согласно п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона № 44-ФЗ), если УЗ планирует оказание услуги с использованием мобильной медицинской бригады

Выводы:

- Перечень лицензируемых видов деятельности установлен ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ
- Относится ли объект закупки к лицензируемому виду деятельности, определяем по положению о лицензировании
- В требовании к УЗ указываем не только наименование лицензии, но и виды деятельности, которые д. б. разрешены
- Лицензией должен обладать сам УЗ, если лицензируемый вид деятельности является самостоятельным объектом закупки
- Каждый лицензируемый вид деятельности имеет собственную специфику, подлежащую учету

Далее — о требованиях к участникам закупок в сфере строительства

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Требования к участникам закупок в сфере строительства

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Суть требований

Источник требований и их суть

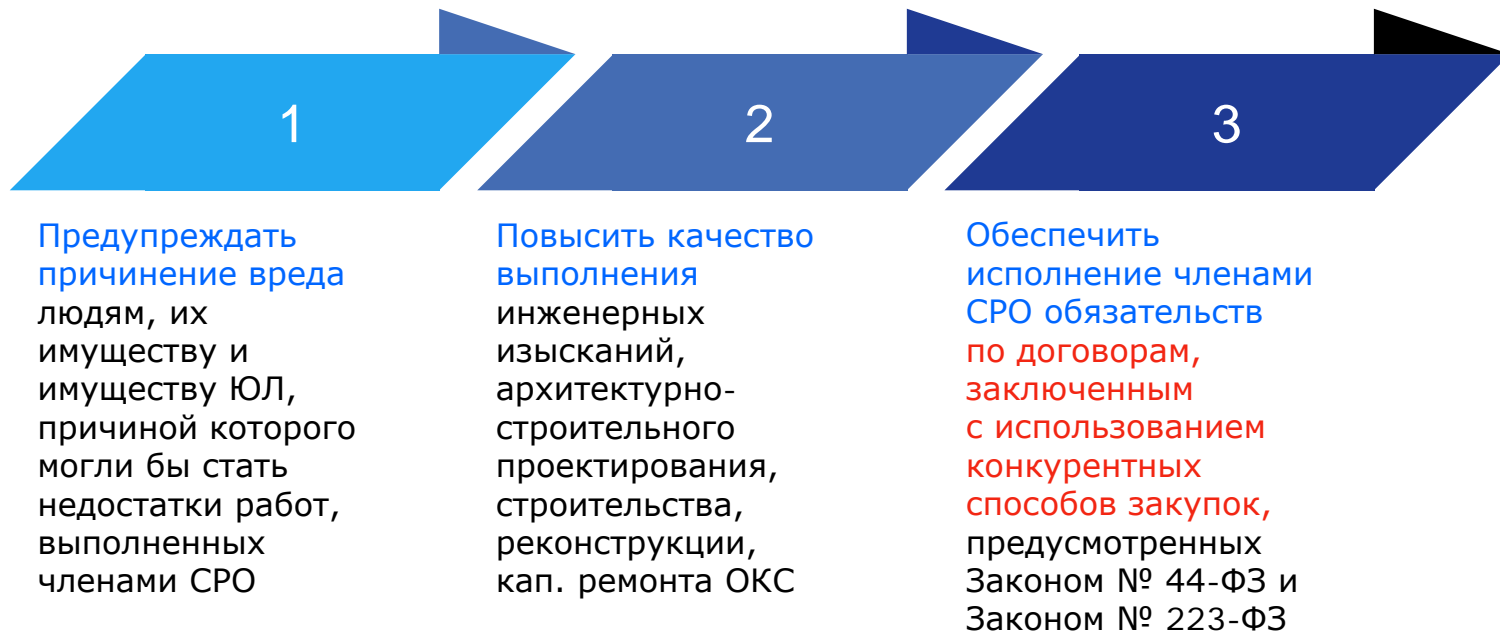


- Выполнение инженерных изысканий
- Подготовка проектной документации
- Строительство, реконструкция, капитальный ремонт, снос ОКС

Подрядчиками могут выступать лишь те индивидуальные предприниматели или юридические лица, которые состоят в **саморегулируемой организации (СРО)** соответствующего направления

Ч. 1 ст. 55.8 ГрК РФ

С какой целью создаются СРО



Ч. 1 ст. 55.1 ГрК РФ

Виды компенсационных фондов

Компенса-
ционный фонд
возмещения
вреда (КФ ВВ)



Компенса-
ционный фонд
обеспечения
договорных
обязательств
(КФ ОДО)

Основное правило КФ ОДО

Совокупный
размер
обязательств
по договорам
подряда,
заключенным
с использованием
конкурентных
закупок



Предельный
размер
обязательств,
исходя из
которого
подрядчик внес
взнос в КФ ОДО

Взносы в КФ ВВ, КФ ОДО (изыскания, проектирование)

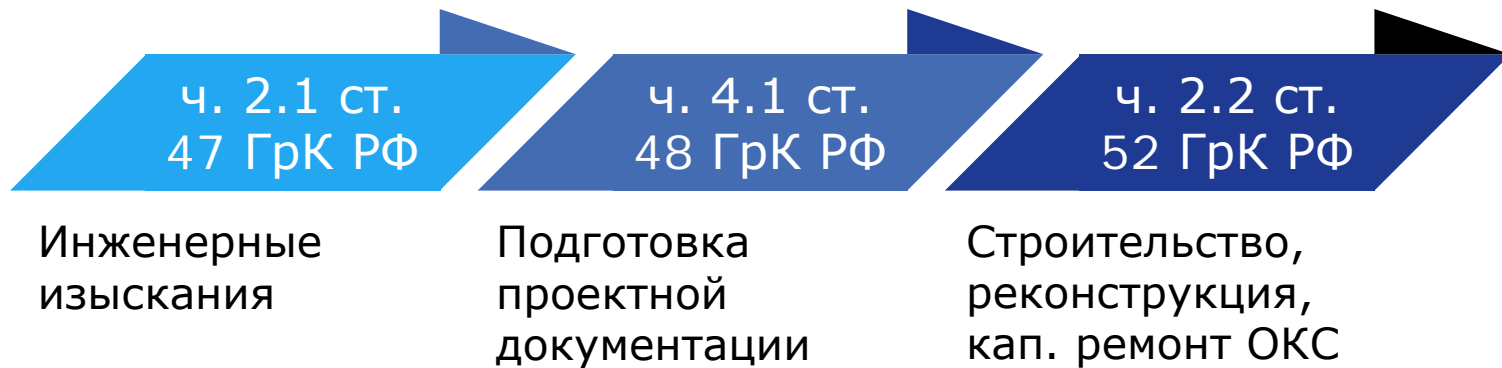
Ответственность	Совокупный размер обязательств	Взнос в КФ ВВ, руб.	Взнос в КФ ОДО, руб.
1-й уровень	до 25 млн руб.	50 000	150 000
2-й уровень	до 50 млн руб.	150 000	350 000
3-й уровень	до 300 млн руб.	500 000	2 500 000
4-й уровень	от 300 млн руб.	1 000 000	3 500 000

ч. 10 ст. 55.16 ГрК РФ

Взносы в КФ (строительство, реконструкция, кап. ремонт, снос)

Ответственность	Совокупный размер обязательств	Взнос в КФ ВВ, руб.	Взнос в КФ ОДО, руб.
1-й уровень	до 60 млн руб.	100 000	200 000
2-й уровень	до 500 млн руб.	500 000	2 500 000
3-й уровень	до 3 млрд руб.	1 500 000	4 500 000
4-й уровень	до 10 млрд руб.	2 000 000	7 000 000
5-й уровень	от 10 млрд руб.	5 000 000	25 000 000
Простой уровень		100 000	

Исключения из требования о членстве подрядчика в СРО



Содержания исключения (строительство)

- Гос. и мун. учреждения и предприятия, если выполняемые ими работы (в т. ч. функции тех. заказчика) сдаются органу, в ведении которого находятся такие учреждения и предприятия
- Коммерч. организации с долей унитарного предприятия или автономного учреждения более 50 %, если выполняемые ими работы (в т. ч. функции тех. заказчика) сдаются соответствующему унитарному предприятию или автономному учреждению, а также органу, в ведении которого находятся такие учреждения и предприятия
- ЮЛ, созданные публично-правовыми образованиями, если такие ЮЛ осуществляют деятельность в областях, в которых они созданы
- Коммерч. организации, учрежденные вышеуказанными ЮЛ, при сдаче работ (в т. ч. функций тех. заказчика) таким юридическим лицам
- ЮЛ с долей участия государства или муниципального образования более 50 %, а также коммерч. лица с долей таких ЮЛ более 50 %, если выполняемые ими работы (в т. ч. функции технического заказчика) сдаются отраслевым органам власти и местного самоуправления

Еще два исключения (строительство)

Цена
контракта
меньше
3 млн руб.
(ч. 2.1 ст. 52
ГрК РФ)



Работы
выполняются
по договору
субподряда
(ч. 2 ст. 52
ГрК РФ)

Формулировка требования и оговорки к нему

Требование к УЗ (строительство)

- Должен быть членом СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, **имеющей КФ ОДО**
- Должен иметь право выполнять работы по договору строительного подряда, заключаемому с исп. **конкурентных способов заключения договоров**, в отношении:
 - ОКС (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов (перечень см. в ст. 48.1 ГрК РФ), объектов использования атомной энергии);
 - особо опасных, технически сложных и уникальных ОКС (кроме объектов использования атомной энергии);
 - объектов использования атомной энергии
- При этом **совокупный размер обязательств по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать** (с учетом цены контракта, заключаемого по результатам настоящего аукциона) **предельный размер обязательств, исходя из которого участник закупки внес взнос в КФ ОДО**

Оговорки к требованию

Оговорка 1 (точно нужна)

Не требуется членство в СРО участникам закупки:

- перечисленным в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ;
- предложившим цену контракта < 3 млн руб.

«Заказчик нарушил запрет на предъявление к участникам закупки незаконных требований (ч. 6 ст. 31 Закона № 44-ФЗ), поскольку не предусмотрел исключение, установленное в ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ (ненужность членства в СРО при цене контракта до 3-х млн руб.)»

Оговорка 2 (под вопросом)

Участник закупки, с которым контракт заключается по результатам несостоявшегося аукциона на основании п. 25 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ, **может быть членом СРО, не имеющей КФ ОДО**

Проблема п. 25 ч. 1 ст. 93

Член СРО имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос ОКС **по договорам, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров**, при соблюдении в совокупности следующих условий:

- 1) наличие у СРО, членом которой является такое лицо, КФ ОДО;
 - 2) если совокупный размер обязательств по указанным договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен **взнос в КФ ОДО**.
- Количество договоров, которые могут быть заключены членом СРО с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Позиция 1: закупка по п. 25 — неконкурентная закупка

- Аукционная комиссия отклонила заявку ООО, осуществив сравнение с выпиской из реестра членов СРО об уровне ответственности и сведений из базы заключенных договоров, не учтя, что **сравнение следовало проводить, руководствуясь ч. 7 ст. 55.13 ГрК РФ, т. е. по контрактам, заключенным конкурентным способом** и за минусом сумм исполненных обязательств по таким контрактам.
- Суды установили, что **6 муниципальных контрактов были заключены по правилам п. 4 ч. 1 ст. 71 Закона № 44-ФЗ, т. е. в связи с подачей единственной заявки, признанной соответствующей требованиям закупочной документации.**
- Данное обстоятельство аукционной комиссией учтено не было.

Постановление ФАС ДВО от 28.05.2021 по делу № А59-8/2020

Позиция 2: закупка по п. 25 — продолжение конкурентной закупки

- Следует различать заключение контракта с ед. поставщиком в случае признания определения поставщика несостоявшимся в соответствии с п. 25 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ (как результат использования конкурентных процедур) от осуществления закупки у ед. поставщика по иным предусмотренным статьей 93 Закона № 44-ФЗ основаниям.
- Исходя из того, что само по себе отсутствие заявок от иных участников строительного рынка на участие в ЭА не свидетельствует об утрате закупкой признаков конкурентного способа определения подрядчика, суды констатировали, что договор заключен с использованием конкурентных способов заключения договоров.
- Сумма контракта по итогам несостоявшегося ЭА, — 23 560 509 руб.; общий объем взятых подрядчиком обязательств — 69 086 318 руб., а взнос в КФ ОДО соответствует 1-му УО (до 60 млн. руб.) → СРО правомерно приостановила право подрядчика выполнять строительство, реконструкцию, капремонт ОКС по договорам строительного подряда, заключаемым с исп. конкурентных способов заключения договоров.

Проектирование и изыскания

Проектирование и изыскания: две СРО или одна?

Одна. Согласно ч. 5.2 ст. 48 ГрК РФ договором подряда на подготовку ПД м. б. предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий → подрядчику достаточно членства в СРО в области проектирования

Письмо ФАС России от 02.08.2019 № ДФ/67066/19, решения Калининградского УФАС от 06.09.2017 № КС-207/2017, Чувашского УФАС от 20.12.2017 по делу № 351-К-2017г.

Две. Если предметом договора подряда является выполнение работ по инженерным изысканиям и подготовке ПД, то ИП или ЮЛ должен быть одновременно членом двух СРО — в области инженерных изысканий и в области архитектурно-строительного проектирования

Письмо Минстроя России от 30.01.2018 № 2890-ХМ/08, решения Иркутского УФАС от 20.04.2018 и Ставропольского УФАС от 22.05.2018 № РЗ-781-2018

Минстрой России остается верен себе

- Ответственность СРО, предусмотренная ст. 60 и 60.1 ГрК РФ, вытекает только из тех договоров подряда, для выполнения работ по которым требуется членство в такой СРО. Таким образом, в силу положений ч. 4 ст. 48 и ч. 2 ст. 52 ГрК РФ СРО не несет ответственность по договорам субподряда.
- С учетом изложенного, в случае, **если предметом договора подряда является выполнение работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации и по строительству, реконструкции, капитальному ремонту ОКС, подрядчик должен быть одновременно членом трех СРО** — в области инженерных изысканий, в области архитектурно-строительного проектирования и в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства.

Письмо Минстроя России от 10.06.2021 № 24024-ТБ/02

Суды поддерживают позицию ФАС

- Предоставление свидетельства СРО по каждому виду работ является необходимым в случае, если участник аукциона предполагает выполнение соответствующих видов работ самостоятельно. В ином случае достаточно членства в СРО в области подготовки проектной документации; иные требования, в т. ч. безопасности, качества выполненных работ достигаются через привлечение сторонних лиц, имеющих соответствующие допуски.
- Юридическое лицо, не являющееся членом СРО в области инженерных изысканий, может привлечь к выполнению таких работ иных лиц, являющихся членами СРО в указанной области, если контрактом не ограничивается возможность привлечения субподрядчиков к выполнению таких работ.

Постановление ФАС СЗО от 04.08.2021 по делу № А52-5525/2019

Подтверждающий документ

Выписка из реестра членов СРО

- Документом, подтверждающим членство подрядной организации в СРО, является выписка из реестра членов СРО
- СРО предоставляют выписку любому заинтересованному лицу в течение 3 рабочих дней со дня поступления запроса (ч. 4 ст. 55.17 ГрК РФ)
- Форма выписки установлена приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86
- Срок действия выписки — один месяц с даты выдачи

«На дату окончания срока подачи заявки» **vs.** « На дату подачи заявки»

Законом № 44-ФЗ не предусмотрено, что выписка из реестра членов СРО должна быть выдана не ранее чем за один месяц **до даты окончания срока подачи заявок**. УЗ представил в составе своей заявки выписку о членстве в СРО, действующую **на момент подачи** заявки, что полностью соответствует аукционной документации

Определение Верховного Суда РФ от 06.09.2019
№ 309-ЭС19-15088 по делу № А07-23711/2018

Такое требование к сроку действия выписки **может привести к необоснованному отклонению УЗ, подавшему заявку на участие в ЭА, в случае внесения изменений в ДЭА и продления срока подачи заявок**

Постановление ФАС СЗО от 16.09.2020 по делу № А52-5056/2019.
См. также постановление ФАС ДВО от 27.04.2021 по делу № А73-12060/2020

Далее — о требованиях п. 3–5, 7–11 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Требования п. 3–11 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

П. 3 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Юридическое
лицо
не должно
находиться
в стадии
ликвидации



Не д. б.
решения о
банкротстве,
об открытии
конкурсного
производства
в отн. ЮЛ, ИП

Изменение требования

п. 4 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Было

Неприостановление
деятельности участника
закупки в порядке,
установленном КоАП
РФ, на дату подачи
заявки на участие
в закупке

Стало

Неприостановление
деятельности участника
закупки в порядке,
установленном КоАП РФ

П. 5 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

- УЗ не должен иметь недоимок по налогам и сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, **размер которых превышает 25 % балансовой стоимости активов УЗ** по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период
- Требование не касается сумм:
 - на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит;
 - которые реструктурированы в соответствии с законодательством РФ;
 - по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной;
 - которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством РФ
- УЗ соответствует п. 5 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ, если им подано заявление об обжаловании недоимки или задолженности, при этом решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки не принято

П. 7 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ — запрет на участие лиц, которые:

- были судимы за преступления в сфере экономики, за незаконное предпринимательство, получение взятки, дачу взятки и посредничество во взяточничестве (ст. 289–291.1 УК РФ). **Исключение — случаи, когда судимость погашена или снята**
- лишены права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, которые связаны с поставкой закупаемых ТРУ
- подверглись административному наказанию в виде дисквалификации

На кого распространяется п. 7 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

- Участники закупок — физические лица
- Должностные лица участников закупок — юридических лиц:
 - руководитель
 - лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа
 - члены коллегиального исполнительного органа
 - главный бухгалтер

П. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Участник закупки — юридическое лицо
не должно было привлекаться
к административной ответственности
за незаконное вознаграждение
от имени юридического лица
(ст. 19.28 КоАП РФ) в течение 2-х лет,
предшествующих подаче заявки

<https://genproc.gov.ru/anticor/register-of-illegal-remuneration/>

П. 8 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Обладание исключительными правами
на результаты интеллектуальной деятельности,
если в связи с исполнением контракта заказчик
приобретает права на такие результаты,
за исключением случаев заключения
контрактов на создание произведений
литературы или искусства, исполнения,
на финансирование проката или показа
национального фильма

П. 9 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Со стороны заказчика	Со стороны участников закупки	Запрещенные виды отношений
1) руководитель заказчика	1) выгодоприобретатели хозяйственного общества	1) брак
2) член комиссии по осуществлению закупок	2) единоличный исполнительный орган хозяйственного общества (директор, генеральный директор, управляющий, президент и др.)	2) близкое родство: <ul style="list-style-type: none">• родственники по прямой восходящей и нисходящей линии (родители и дети, дедушки, бабушки и внуки);• полнородные и неполнородные (имеющие только общих отца или мать) братья и сестры
3) руководитель контрактной службы заказчика	3) члены коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества	3) отношения усыновитель / усыновленный
4) контрактный управляющий	4) руководитель (директор, генеральный директор) учреждения или унитарного предприятия	
	5) иные органы управления УЗ — юридических лиц	
	6) УЗ — физические лица, в т. ч. зарегистрированные в качестве ИП	

Выгодоприобретатели — ФЛ, которые напрямую или косвенно владеют:

- более чем 10 % голосующих акций хозяйственного общества;
- долей, превышающей 10 % в уставном капитале хоз. общества

Ужесточение требования о неофшорности

Было

Участник закупки не является офшорной компанией

Стало

Участник закупки не является офшорной компанией, **не имеет в составе участников (членов) корпоративного ЮЛ или в составе учредителей унитарного ЮЛ офшорной компании**, а также не имеет офшорных компаний в числе лиц, владеющих напрямую или косвенно (через ЮЛ или через несколько ЮЛ) более чем 10 % голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей 10 % в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества

Какие компании признаются офшорными

В офшорных зонах предоставляется льготный налоговый режим



Не предусматривается раскрытие и предоставление информации при проведении фин. операций.

Перечень офшорных зон утв. приказом Минфина России от 13.11.2007 № 108н

П. 11 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

“ Отсутствие у участника закупки
ограничений для участия в закупках,
установленных законодательством РФ.

Услуги по сбору и обобщению информации о качестве условий осуществления образовательной деятельности образовательными организациями **не могут оказывать** государственные и муниципальные организации, оказывающие гражданам услуги в сфере культуры, охраны здоровья, образования, социального обслуживания, и федеральные учреждения медико-социальной экспертизы, а также негосударственные организации, оказывающие гражданам услуги в указанных сферах за счет бюджетных средств

Ч. 2 ст. 11 Федерального закона от 05.12.2017 № 392-ФЗ

Далее — о доп. требованиях к участникам закупок

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz




Случаи предъявления доп. требований к участникам закупок

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Дополнительные требования к участникам закупок

Правительство РФ вправе устанавливать дополнительные требования к участникам закупок отдельных видов ТРУ (ч. 2 ст. 31 Закона № 44-ФЗ)



Для отдельных видов ТРУ и отдельных видов закупок такие дополнительные требования установлены Правительством РФ в постановлении от 29.12.2021 № 2571



Заказчики обязаны устанавливать дополнительные требования к УЗ, если такие требования определены Правительством РФ (ч. 4 ст. 31 Закона № 44-ФЗ)

Новая формулировка

ч. 2 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

“

Правительство РФ вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, ~~закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов,~~ дополнительные требования, в т. ч. к наличию:

Универсальная стоимостная предквалификация участников

- “ “ Если при проведении конкурентных способов закупок НМЦК ≥ 20 млн руб., заказчик (за исключением закупок отдельных видов ТРУ, подпадающих под ПП РФ от 29.12.2021 № 2571) устанавливает **дополнительное требование о наличии у УЗ опыта исполнения (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке контракта, заключенного в соответствии с Законом № 44-ФЗ, или договора, заключенного в соответствии с Законом № 223-ФЗ, стоимость исполненных обязательств по которому составляет не менее 20 % НМЦК и при исполнении которого отсутствуют неисполненные поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требования об уплате неустоек (штрафов, пеней).**

Нов. ред. ч. 2.1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Соответствие подтверждается:

- 1) номером реестровой записи в реестре контрактов (если участником исполнен контракт, сведения о котором включены в реестр контрактов)
- 2) выпиской из предусмотренного Законом № 44-ФЗ реестра контрактов, содержащего сведения, составляющие государственную тайну (если участником исполнен контракт, включенный в указанный реестр)
- 3) исполненным контрактом или договором, которые были заключены в соответствии с Законом № 44-ФЗ или Законом № 223-ФЗ, а также актом приемки поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, подтверждающим цену поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг.

**Когда к участникам закупок
предъявляются доп. требования:
ПП РФ от 29.12.2021 № 2571**

I. Закупки в сфере культуры

Доп. требования устанавливаются **при НМЦК > 500 т.р.**

1. Работы по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ (далее — объект культурного наследия), при которых затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов
2. Работы по сохранению объектов культурного наследия, при которых не затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов
3. Работы по реставрации музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда РФ
4. Работы по реставрации документов Архивного фонда РФ, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов
5. Работы, услуги, связанные с необходимостью допуска подрядчиков, исполнителей к учетным базам данных музеев, архивов, библиотек, к хранилищам (депозитариям) музея, библиотеки, к системам обеспечения безопасности и (или) сохранности музейных предметов и музейных коллекций, архивных документов, библиотечного фонда

II. Сфера градостроительной деятельности

10 млн руб. для фед. нужд, 5 млн руб. для рег./мун. нужд

6. Работы по подготовке проектной документации и (или) выполнению инженерных изысканий в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности
7. Работы по строительству, реконструкции ОКС, за исключением линейного объекта
8. Работы по строительству, реконструкции линейного объекта, за исключением предусмотренных позицией 17 настоящего приложения работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги
9. Работы по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории
10. Работы по капитальному ремонту ОКС (за исключением линейного объекта)
11. Работы по капитальному ремонту линейного объекта, за исключением работ, предусмотренных позицией 18 настоящего приложения, работ по капитальному ремонту автомобильной дороги
12. Работы по сносу ОКС (в т. ч. линейного объекта)
13. Работы по строительству, реконструкции особо опасных, технически сложных, уникальных ОКС

II. Сфера градостроительной деятельности

Наименование объекта закупки	НМЦК
14. Услуги по техническому обслуживанию зданий, сооружений	1 млн руб.
15. Работы по текущему ремонту зданий, сооружений	1 млн руб.
16. Услуги по проведению обязательного публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием (далее — инвестиционные проекты) в отношении ОКС, финансирование строительства, реконструкции или технического перевооружения которых планируется осуществлять полностью или частично за счет средств федерального бюджета с использованием механизма федеральной адресной инвестиционной программы	500 тыс. руб.

Правила разрешения коллизий

Коллизия	Вид ОКС	Применимые доп. требования
1. Объект закупки помимо работ по строительству и/или реконструкции ОКС включает работы по капитальному ремонту и/или сносу ОКС. 2. Заключается контракт жизненного цикла (ч. 16 ст. 34 Закона № 44-ФЗ), контракт на «строительство под ключ» (ч. 16.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ) или контракт, предусмотренный ч. 56 ст. 112 Закона № 44-ФЗ, если указанные контракты предусматривают проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт ОКС	«Обычный» ОКС (за исключением линейного)	поз. 7 «Работы по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта»
	Линейный ОКС (за исключением автодороги)	поз. 8 «Работы по строительству, реконструкции линейного объекта, за исключением работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги, предусмотренных поз. 17»
	Автомобильная дорога	поз. 17 «Работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги»

III. Дорожная деятельность

10 млн руб. для фед. нужд, **5 млн руб.** для рег./мун. нужд

- 17. Работы по строительству,
реконструкции,
капитальному ремонту
автомобильной дороги
- 18. Работы по ремонту, содержанию
автомобильной дороги

IV. Оборона и безопасность государства

19. Транспортные услуги, связанные с выполнением воинских морских и речных перевозок
20. Работы, услуги, связанные с техническим обслуживанием, ремонтным монтажом и ремонтом железнодорожного подвижного состава, находящегося в оперативном управлении Вооруженных Сил РФ и подведомственных Минобороны России организаций
21. Создание, модернизация, поставка, ремонт, сервисное обслуживание и утилизация вооружения, военной и специальной техники
22. Работы по ремонту вооружения и военной техники ядерного оружейного комплекса
23. Товары, включенные в ряд группа по Единому кодификатору предметов снабжения (ЕК 001-2020)

V. Использование атомной энергии

24. Работы по проектированию пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, пунктов хранения, хранилищ радиоактивных отходов, ядерных установок, радиационных источников
25. Работы по сооружению ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения
26. Работы по выводу из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения
27. Работы, услуги по транспортированию ядерных материалов, радиоактивных веществ, радиоактивных отходов
28. Работы, услуги по хранению ядерных материалов, радиоактивных веществ, радиоактивных отходов, по захоронению радиоактивных отходов
29. Работы, услуги по переработке ядерных материалов, радиоактивных веществ, радиоактивных отходов
30. Работы по конструированию оборудования для ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения
31. Работы по изготовлению оборудования для ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения

VI. Здравоохранение, образование, наука

Позиция	Наименование работ/услуг	Условия применения позиции
поз. 32	Работы по техническому обслуживанию (монтаж и наладка; контроль технического состояния; периодическое и текущее техническое обслуживание; ремонт) медицинской техники, включенной в коды ОКПД2 26.60.11, 26.60.12, 26.60.13.130, 26.70.22.150, 32.50.12, 32.50.21.121, 32.50.21.122	Применяется при НМЦК свыше 10 млн руб.
поз. 33	Услуги общественного питания и/или поставка пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления	Данные позиции могут не применяться в случае, если при осуществлении закупки НМЦК не превышает 500 тыс. руб.
поз. 34	Услуги по обеспечению охраны объектов (территорий) образовательных и научных организаций	
поз. 35	Услуги по организации отдыха детей и их оздоровлению	
поз. 36	Услуги по уборке зданий, сооружений, прилегающих к ним территорий	Применяется при НМЦК свыше 1 млн руб.

Споры о сфере применения п. 36

- **Довод жалобы:** заказчик не установил доп. требования по п. 36 приложения к ПП РФ № 2571 при закупке услуг по уборке.
- **Возражение заказчика:** заказчиком является ГБУК г. Москвы «Ведогонь-театр», относящееся к сфере культуры → указанные дополнительные требования не могут быть применены, поскольку заказчик не осуществляют деятельность в сфере здравоохранения, образования, науки.
- **Правовая оценка УФАС:** поскольку заказчик осуществляет свою деятельность в сфере культуры и не относится к сфере здравоохранения, образования, науки, установление дополнительных требований в соответствии с п. 36 приложения к ПП РФ № 2571 не требуется.

Решение Московского УФАС России от 31.01.2022 по делу
№ 077/06/106-1290/2022 (изв. № 0373200138222000003)

Далее — об особенностях отдельных доп. требований к участникам закупок

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Особенности отдельных доп. требований к УЗ

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Особенности ПП РФ № 2571

- Единый срок, в течение которого может формироваться «подтверждающий опыт» УЗ — за 5 лет до дня окончания срока подачи заявок на участие в закупке
- Доп. требования применяются при проведении любых конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей)
- Доп. требования предъявляются, если объект закупки включает один или несколько закупаемых ТРУ, указанных в соответствующей позиции приложения (абз. 2 подп. «а» п. 3 ПП РФ № 2571).
 - Санкционирует ли эта норма предъявление доп. требований в т. ч. при осуществлении закупок, объект которых лишь частично состоит из ТРУ, указанных в приложении к ПП РФ № 2571? При условии, что это не приведет к ограничению конкуренции
- Опытom исполнения договора считается опыт исполнения УЗ договора, предметом которого являются поставка одного или нескольких товаров, выполнение одной или нескольких работ, оказание одной или нескольких услуг, указанных в соответствующей позиции приложения (абз. 2 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571).

Пример

- Объект закупки — «работы по сохранению объектов культурного наследия, при которых не затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов» (поз. 2 приложения).
- **Доп. требование:** наличие у УЗ опыта исполнения договора на выполнение работ по сохранению объектов культурного наследия, при которых конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов **могут затрагиваться, а могут и не затрагиваться.**
- Возможный состав работ в «подтверждающем» контракте:

Наименование работ, выполненных по представленному контракту
Работы по строительству некапитального строения (навеса)
Работы по благоустройству территории
Работы по текущему ремонту зданий и сооружений, не относящихся к объектам культурного наследия
Работы по сохранению объектов культурного наследия, при которых затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов

Другие особенности ПП РФ № 2571

- Ценой исполненных обязательств по договору, подтверждающему соответствие участника закупки доп. требованиям, считается **общая цена (сумма цен) ТРУ**, указанная в акте (актах) приемки поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, **предусмотренных приложением в графе «Информация и документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям»** (абз. 4 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571).
- По общему правилу **документы и сведения, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, предоставляются в полном объеме и со всеми приложениями** (абз. 7 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571).
- Исключения:
 - **допускается предоставление без приложений актов приемки законченного строительством объекта по типовым межотраслевым формам № КС-11, № КС-14 и актов приемки ОКС по формам, предусмотренным сводом правил, содержащим порядок приемки в эксплуатацию законченных строительством и реконструированных ОКС производственного и непроизводственного назначения;**
 - **договоры и акты приемки ОКС могут направляться без приложения к ним проектной документации** (если проектная документация является приложением к таким договорам и актам).

ВС РФ не соглашался с этим подходом

- По смыслу устанавливаемых ПП РФ № 99 доп. требований представление участником закупки в составе заявки на участие в закупке контракта (договора) без приложений к нему (в данном случае — проектной документации, календарного плана производства работ) **не свидетельствует об отсутствии у участника закупки требуемого опыта выполнения работ.**
- Отсутствие в составе заявки на участие в закупке приложений к копии исполненного контракта (договора) при наличии других требуемых документов (копий актов выполненных работ, разрешения на ввод ОКС в эксплуатацию) **не может являться формальным основанием для отказа в допуске такого участника к участию в закупке.** Иной вывод не следует из правильного толкования ПП РФ № 99 и Закона № 44-ФЗ.

Определение ВС РФ от 06.08.2021 № 308-ЭС21-4887 по делу № А32-11970/2020.
См. также определения от 13.07.2021 № 302-ЭС21-10100 по делу № А58-4229/2020, от 18.06.2021 № 308-ЭС21-4887 по делу № А32-11970/2020 и мн. др.

Прежняя позиция ФАС России

- По мнению ФАС России, **представление** участником закупки в составе заявки на участие в закупке **контракта (договора) без приложений** (образцов актов приемки выполненных работ, технического задания, смет, проектной документации и иных документов) к нему **не свидетельствует об отсутствии у участника закупки, подавшего такую заявку, требуемого в соответствии с ПП РФ № 99 опыта выполнения работ.**
- Таким образом, **отсутствие в составе заявки на участие в закупке приложений к копии исполненного контракта (договора) не может являться формальным основанием для отказа в допуске к участию в закупке.**

Особенности применения доп. требований при проведении совместных торгов

- При проведении совместных конкурсов или аукционов положения ПП РФ № 2571, касающиеся НМЦК, применяются к сумме начальных (максимальных) цен каждого контракта, заключаемого по результатам проведения такого совместного конкурса или аукциона
- В случае совместной закупки «с заранее неизвестным объемом» (ч. 24 ст. 22 Закона № 44-ФЗ) к НМЦК будет приравниваться сумма максимальных значений цены контракта
- Опыт исполнения контрактов, заключенных участником закупки по результатам проведения совместного конкурса или аукциона, приравнивается к опыту исполнения одного контракта/договора. При этом ценой поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг считается сумма цен товаров, работ, услуг, поставленных, выполненных, оказанных по таким контрактам (абз. 13 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571)

Случаи, когда опыт подтверждается контрактом по 44-ФЗ / договором по 223-ФЗ

Позиция	Работы/услуги, при закупке которых предъявляются дополнительные требования	Опыт, который подтверждается контрактом, заключенным по Закону № 44-ФЗ, или договором по Закону № 223-ФЗ
п. 1 поз. 2	Работы по сохранению объектов культурного наследия, при которых не затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по сохранению объектов культурного наследия, при которых не затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов
п. 1 поз. 9	Работы по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории
п. 1 поз. 10	Работы по капитальному ремонту ОКС (за исключением линейного объекта)	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту ОКС (за исключением линейного объекта)
п. 1 поз. 11	Работы по капитальному ремонту линейного объекта, за исключением работ, предусмотренных поз. 18, работ по капитальному ремонту автомобильной дороги	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту линейного объекта, за исключением автомобильной дороги

Случаи, когда опыт подтверждается контрактом по 44-ФЗ / договором по 223-ФЗ

Позиция	Работы/услуги, при закупке которых предъявляются доп. требования	Опыт, который подтверждается контрактом, заключенным по Закону № 44-ФЗ, или договором по Закону № 223-ФЗ
п. 1 поз. 12	Работы по сносу ОКС (в т. ч. линейного объекта)	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по сносу ОКС (в т. ч. линейного объекта)
поз. 14	Услуги по техническому обслуживанию зданий, сооружений	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего выполнение работ по техническому обслуживанию зданий, сооружений
п. 1, 2 поз. 15	Работы по текущему ремонту зданий, сооружений	1) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по текущему ремонту зданий, сооружений; 2) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту ОКС
п. 2 поз. 17	Работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги	Опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги
п. 1, 2 поз. 18	Работы по ремонту, содержанию автомобильной дороги	1) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильной дороги; 2) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги

Случаи, когда опыт подтверждается контрактом по 44-ФЗ / договором по 223-ФЗ

Поз.	Работы/услуги, при закупке которых предъявляются дополнительные требования	Опыт, который подтверждается контрактом, заключенным по Закону № 44-ФЗ, или договором по Закону № 223-ФЗ
поз. 32	Работы по техническому обслуживанию (монтаж и наладка; контроль технического состояния; периодическое и текущее техническое обслуживание; ремонт) медицинской техники по отдельным кодам ОКПД2	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего выполнение работ по техническому обслуживанию медицинской техники
поз. 33	Услуги общественного питания и/или поставка пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего оказание услуг общественного питания и/или поставки пищевых продуктов.
поз. 34	Услуги по обеспечению охраны объектов (территорий) образовательных и научных организаций	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего оказание услуг по обеспечению охраны объектов (территорий)
поз. 35	Услуги по организации отдыха детей и их оздоровлению	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего оказание услуг по организации отдыха детей и их оздоровлению
поз. 36	Услуги по уборке зданий, сооружений, прилегающих к ним территорий	Опыт исполнения участником закупки договора, предусматривающего оказание услуг по уборке зданий, сооружений, прилегающих к ним территорий

Варианты исполнения требования о наличии опыта (кроме п. 14, 32–36)

Требование можно исполнить предоставлением:

- 1) контракта/договора с точно таким же предметом, как в наименовании позиции (в этом случае должен предоставляться исключительно контракт/договор, заключенный по Закону № 44-ФЗ или по Закону № 223-ФЗ)
- 2) договора на выполнение работ более высокого уровня сложности (и это необязательно должен быть контракт/договор, заключенный по Закону № 44-ФЗ или по Закону № 223-ФЗ)

Пример

- Закупка «работ по капитальному ремонту ОКС (за исключением линейного объекта)» (поз. 10 приложения к ПП РФ № 2571)
- УЗ может представить исполненный контракт/договор на выполнение работ по капитальному ремонту ОКС, и в таком случае это должен быть контракт/договор, заключенный по 44-ФЗ/223-ФЗ.
- Если же УЗ не имеет опыта исполнения контракта/договора с таким же точно предметом, какой указан в рассматриваемой позиции приложения к ПП РФ № 2571, он может подтвердить наличие у него:
 - опыта исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции ОКС (за исключением линейного объекта);
 - опыт выполнения работ по строительству, реконструкции ОКС (за исключением линейного объекта) в качестве застройщика.

Вместо контракта достаточно сведений из реестра, но это **не обязательно**

- Если во исполнение требований ПП РФ № 2571 участником направляется контракт/договор, заключенный по Закону № 44-ФЗ или по Закону № 223-ФЗ, то **вместо предоставления соответствующих документов УЗ вправе направить номер реестровой записи из соответствующего реестра** (абз. 8 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571)
- ПП РФ № 2571 не требует, чтобы сведения о контракте, заключенном по Закону № 44-ФЗ, содержались в реестре контрактов (а сведения о договоре, заключенном по Закону № 223-ФЗ — в реестре договоров).
- **Вывод:** УЗ могут предоставить во исполнение требований ПП РФ № 2571 контракты/договоры, сведения о которых не подлежат включению в указанные реестры (например, контракты, которые были заключены по п. 4, 5 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ на сумму, не превышающую 600 тыс. руб.).

Случаи, когда начисленные неустойки должны быть оплачены участником

Позиция	Случаи предъявления дополнительных требований
19	Транспортные услуги, связанные с выполнением воинских морских и речных перевозок
20	Работы, услуги, связанные с тех. обслуживанием, ремонтным монтажом и ремонтом железнодорожного подвижного состава, находящегося в оперативном управлении Вооруженных Сил РФ и подведомственных Минобороны России организаций
22	Работы по ремонту вооружения и военной техники ядерного оружейного комплекса
23	Группы товаров по Единому кодификатору предметов снабжения (ЕК 001-2020)
32	Работы по техническому обслуживанию (монтаж и наладка; контроль технического состояния; периодическое и текущее техническое обслуживание; ремонт) медицинской техники, включенной в коды ОКПД2 26.60.11, 26.60.12, 26.60.13.130, 26.70.22.150, 32.50.12, 32.50.21.121, 32.50.21.122
34	Услуги по обеспечению охраны объектов (территорий) образовательных и научных организаций
35	Услуги по организации отдыха детей и их оздоровлению

Абз. 6 подп. «б» п. 3 ПП РФ № 2571

Далее — о прежней практике, которая сохраняет актуальность

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Проблемы применения доп. требований, сохраняющие актуальность в 2022 году

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

ФАС: договор субподряда не подходит

- По мнению ФАС России, при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу ОКС **контрактом (договором), подтверждающим соответствие УЗ доп. требованию, предусмотренному п. 2 приложения № 1 к ПП РФ № 99, может являться исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту, или сносу ОКС, где стороной выступает УЗ (генеральный подряд).**
- Указанная позиция также подтверждается судебной практикой (постановление ФАС Московского округа от 19.10.2017 по делу № А40-7626/17, определение ВС РФ от 05.12.2018 № 305-КГ18-19792 по делу № А40-223872/2017).
- Таким образом, **договор субподряда на выполнение отдельных видов строительных работ не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения ПП РФ № 99.**

Письмо ФАС России от 19.06.2019 № МЕ/51304/19

Судебная практика неустойчива

Субподряд не походит

Лицо, выполнявшее в качестве субподрядчика отдельные этапы или виды строительных работ, **не может быть признано имеющим опыт строительства самого линейного объекта в целом**, в частности, опыт по сдаче и вводу в эксплуатацию объекта, а также исполнению гарантийных обязательств.

Определение Верховного Суда РФ от 22.10.2020 № 309-ЭС20-15792 по делу № А50-26381/2019

Субподряд подходит

Действующее законодательство **не предусматривает необходимость представления документов, подтверждающих опыт выполнения соответствующих работ исключительно в качестве генерального подрядчика.** Для определения наличия у УЗ опыта по выполнению соответствующих работ **не имеет значения в каком качестве он являлся их исполнителем, в качестве генподрядчика или субподрядчика.**

Определение Верховного Суда РФ от 21.07.2021 № 310-ЭС21-11067 по делу № А23-3687/2020. См. также определение ВС РФ от 24.05.2021 № 303-ЭС21-8052 по делу № А59-7609/2019

Внимание! Остерегайтесь мошенников!

- С целью подтвердить свое соответствие доп. требованию, предусмотренному ПП РФ № 99, УЗ представил документы, составленные путем размещения печатей и подписей, скопированных из других документов и с помощью графических программ вставленных в документы, представленные во 2ЧЗ. Кроме того, часть изображений и букв на печатях, а также отдельные элементы подписей после вставки изображений в документы были дорисованы в графическом редакторе, что легко различимо на представленных документах.
- **Вывод УФАС:** представленные во 2ЧЗ документы являются не копиями, а сборными искусственно созданными документами, составленными с помощью монтажа отдельных элементов, и не могут быть приняты в качестве подтверждения опыта исполнения участником аукциона соответствующих работ в соответствии с ПП РФ № 99.

Решение Ставропольского УФАС России от 27.09.2016 по делу № РЗ-1261-2016. См. также решения Забайкальского УФАС России от 12.04.2019 № 075/06/64-2/2019, Новосибирского УФАС России от 20.09.2017 № 08-01-403, Ненецкого УФАС России от 23.08.2019 № 083/06/106-48/2019

Из судебной практики 2021 года

- ООО «СтройТраст» представило в качестве подтверждения своего соответствия доп. требованию договор с ООО «Инвестстрой» и акт выполненных работ, анализ которого показал, что работы по капремонту автодороги на сумму 317 284 932,95 руб. были «выполнены» раньше работ по ее строительству.
- ООО «Инвестстрой» включено в реестр МСП как микропредприятие, т. е. его предельный доход не может превышать 120 млн руб. в год; при этом ООО «Инвестстрой» якобы являлось заказчиком по договору, цена которого превышает предельную сумму выручки микропредприятия более чем в 2,5 раза.
- За период с 01.12.2017 по 24.01.2019 на расчетный счет ООО «СтройТраст» денежные средства за исполнение спорного договора не поступали, выполнение работ для ООО «Инвестстрой» в налоговых декларациях по НДС за отчетные периоды с даты заключения договора по настоящее время не отражено (доказано письмом УФНС).
- **Вывод:** ООО «СтройТраст» представило недостоверные сведения в подтверждение своего соответствия доп. требованиям к УЗ.

Постановление ФАС ЗСО от 25.03.2021 по делу № А46-7990/2020

Еще один поучительный случай

- ООО «ДСК "Арсенал"» (ед. участник и директор Оганесян Г.С.) представило в подтверждение своего соответствия доп. требованию договор с ИП Оганесяном Г.С. (заказчик) на выполнение работ по капремонту технологической дороги от нефтебазы Менделеевская до производственной базы предпринимателя.
- **Вывод суда:** ранее указанная дорога не существовала, являлась «накатанной», фактически имел место не капремонт, а самовольное строительство дороги в частных интересах в отсутствие соответствующих разрешений. В перечень автомобильных дорог муниципального района и сельского поселения дорога не включена, на кадастровый учет не поставлена, права не зарегистрированы. В период производства работ часть дороги располагалась на землях общего пользования. Документами территориального планирования и документами по планировке территории дорога не предусмотрена, земельный участок под технологической дорогой не сформирован.
- Также судом принято во внимание, что в рассматриваемом случае заключение договора осуществлялось по воле единственного участника общества (он же директор) Оганесяна Г.С. с ИП Оганесяном Г.С., т. е. представленный договор заключен со стороны заказчика и подрядчика одним и тем же лицом.

Но не заиграться бы в Шерлока Холмса...

- УЗ представил в подтверждение своего соответствия доп. требованию договор подряда на **капремонт складских помещений** по адресу: г. Москва, поселение Сосенское, деревня Сосенки, дом 305. Стоимость работ — 60 002 813,74 руб.
- Заявка УЗ была отклонена со ссылкой на тот факт, что в соответствии со сведениями из Публичной кадастровой карты России **по указанному в договоре подряда адресу находится жилой дом.**
- **Пояснение УЗ:** в связи с отсутствием у складских помещений почтового адреса и координат границ на местности в договоре подряда был указан адрес близлежащего к складским помещениям строения. **Существование спорных складских помещений подтверждается** данными публичной кадастровой карты (**космическими снимками местности**). Соответствующие снимки, равно как и фотографии объекта (склада) были представлены в составе жалобы в УФАС.
- **Вывод суда:** у аукционной комиссии отсутствовали достаточные основания для вывода о недостоверности документов, представленных в качестве подтверждения соответствия дополнительным требованиям.

Постановление ФАС ЦО от 21.06.2021 по делу № А83-13718/2020

Тщательно сопоставляйте предмет контракта и объект закупки

- Заказчик установил требования по п. 2(4) приложения 1 к ПП РФ № 99 «выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта)».
- УЗ представил в подтверждение своего соответствия доп. требованию контракт на выполнение дополнительных работ по капремонту и реконструкции вестибюлей станции метрополитена и подземных пешеходным переходов, прилегающих к ним (станции: «Воробьевы горы», «Коньково», «Пражская», «Юго-Западная», «Крестьянская застава», «Марксистская», «Дубровка»).
- Заказчик отклонил заявку по причине несоответствия УЗ доп. требованию, «т. к. указанные работы были выполнены участником на линейном объекте».
- **Правовая оценка ФАС России:** в силу п. 10.1 ст. 1 ГрК РФ и подп. «а» и «б» п. 3 ч. 2 ст. 13 ГрК г. Москвы станции метрополитена не относятся линейным объектам. Отклонение заявки являлось незаконным.

Решение ФАС России от 14.05.2021 по делу № 21/44/105/607

Иногда это непросто...

- Закупались работы по капитальному ремонту линейного объекта капитального строительства, заказчик установил требования по п. 2(3) приложения 1 к ПП РФ № 99 (в ранее действовавшей редакции).
- УЗ представил в подтверждение своего соответствия доп. требованию контракт на выполнение работ по завершению строительства объекта «Лыжероллерная трасса лыжной базы». Комиссия заказчика не засчитала этот контракт, т. к., по ее мнению, лыжероллерная трасса не является линейным объектом.
- **Вывод суда:** лыжероллерная трасса является результатом строительства, предназначенным для перемещения людей, т. е. сооружением, представляющим собой линейную строительную систему. Следовательно, лыжероллерная трасса является разновидностью линейного объекта. Отклонение заявки было незаконным.

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz