



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА
(ФАС России)
ЗАМЕСТИТЕЛЬ
РУКОВОДИТЕЛЯ

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993
тел. (499) 755-23-23, факс (499) 755-23-24
delo@fas.gov.ru <http://www.fas.gov.ru>

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____

О рассмотрении обращения

Ассоциация «Сахалинстрой»

Карла Маркса ул., д. 20, оф. 201,
г. Южно-Сахалинск, 693000

np@ssros.ru

Федеральная антимонопольная служба (далее – ФАС России), рассмотрев обращение Ассоциации «Сахалинстрой» от 04.12.2018 № 0814 по вопросу о применении Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), сообщает следующее.

1. По вопросу о применении положений Закона о контрактной системе в части осуществления внеплановой проверки при рассмотрении жалобы ФАС России сообщает.

В соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку, в том числе в случае получения обращения участника закупки либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего. Рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном **главой 6** Закона о контрактной системе, за исключением случая обжалования действий (бездействия), предусмотренного **частью 15.1** статьи 99 Закона о контрактной системе. В случае, если внеплановая проверка проводится на основании жалобы участника закупки, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения такой жалобы принимается единое решение.



Таким образом, при рассмотрении жалобы, поданной участником закупки в соответствии с главой 6 Закона о контрактной системе, контрольный орган в сфере закупок также проводит внеплановую проверку.

На основании изложенного, при рассмотрении жалобы участника закупки, поданной в порядке и сроки, установленные главой 6 Закона о контрактной системе, на всех этапах осуществления закупки (в том числе, если обжалуемые действия (бездействия) совершены после окончания установленного срока подачи заявок), контрольный орган в сфере закупок в рамках полномочий проводит внеплановую проверку соблюдения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе проверяет всю информацию и документы, составленные в ходе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в частности, документацию о закупке (в том числе соблюдение правил описания объекта закупки, наличия в документации о закупке, извещении об осуществлении закупки обоснования начальной (максимальной) цены контракта), заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), протоколы, предусмотренные Законом о контрактной системе, иную информацию и документы, составленные в ходе определения поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет соответствия законодательству о контрактной системе.

В случае, если жалоба от участника закупки, который подавал заявку, подана после окончания срока подачи заявок и содержит в том числе доводы на документацию, то такие доводы в соответствии с положениями статьи 105 Закона о контрактной системе не рассматриваются, но учитываются при проведении внеплановой проверки.

2. По вопросу рассмотрения Комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок правомерного определения классификации работ в строительстве, описания объекта закупки ФАС России сообщает, что порядок рассмотрения жалоб и проведения внеплановых проверок установлен Законом о контрактной системе и административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Регламент), утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/1.

3. По вопросу разработки специальной документации неправоеспособными лицами ФАС России сообщает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с проектной документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Частью 15 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) установлено, что проектная документация утверждается застройщиком или техническим заказчиком. В случаях, предусмотренных статьей 49 ГрК РФ, застройщик или технический заказчик до утверждения проектной документации направляет ее на экспертизу. При этом проектная документация утверждается застройщиком или техническим заказчиком при наличии положительного заключения экспертизы о соответствии проектной документации требованиям технических регламентов и результатам инженерных изысканий.

Таким образом, подтверждением того, что проектная документация соответствует требованиям технических регламентов является заключение экспертизы.

С учетом изложенного, строительство, реконструкция объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика.

ФАС России обращает внимание, что заказчики несут ответственность за достижение целей закупки и ее эффективность.

Вместе с тем, при осуществлении контрольных мероприятий в соответствии с положениями Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок не уполномочен на осуществление проверки соответствия проектной документации требованиям градостроительного законодательства, законодательства в сфере безопасности гидротехнических сооружений, технических регламентов и т.д.

4. По вопросу выдачи предписания комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок при выявлении нарушений при описании объекта закупки ФАС России сообщает следующее.

В соответствии с пунктом 3.35 Регламента в случаях если при рассмотрении жалобы или проведения внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, Комиссия выдает предписание об устранении допущенных нарушений.

При этом комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

ФАС России обращает внимание, что в целях своевременного удовлетворения государственных и муниципальных нужд, в том числе социально важных, предписание об аннуляции закупки выдается в исключительных случаях.

5. По вопросу привлечения комиссией ФАС России по контролю в сфере закупок экспертов, обладающих специальными знаниями, ФАС России сообщает следующее.

Согласно пункту 3.27 Административного регламента к участию в

рассмотрении жалобы могут быть привлечены эксперты, представители органов государственной власти, свидетели (лица, которым могут быть известны обстоятельства, относящиеся к рассмотрению жалобы).

Таким образом, Регламентом предусмотрена возможность привлечения экспертов к рассмотрению жалобы.

6. По вопросу внесения изменений в документацию об электронном аукционе без продления сроков окончания подачи заявок ФАС России сообщает следующее.

В соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе.

При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Таким образом, внесение изменений в аукционную документацию должно осуществляться с учетом положений части 6 статьи 65 Закона о контрактной системе.

7. По вопросу об установлении требования к участникам закупки о наличии лицензии, свидетельства или иного документа в соответствии с положениями Закона о контрактной системе ФАС России сообщает.

Частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Таким образом, в случае если предметом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия, свидетельство или иной документ в силу положений законодательства Российской Федерации, заказчик обязан установить требование к участникам закупки о наличии соответствующего документа.

Если законодательством Российской Федерации не предусмотрено обязательного наличия у лица, выполняющего работы или оказывающего услуги,

лицензии, свидетельства или иного документа, то заказчик не вправе требовать наличия такого документа у участника закупки.

Вместе с тем, в случае если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии неправомерно. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию.

В настоящее время требования к лицам, которые могут осуществлять работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, установлены статьей 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ).

Согласно части 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций, за исключением случаев, установленных частями 2.1 и 2.2 статьи 52 ГрК РФ.

Таким образом, заказчик в документации о закупке на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает требования к участникам закупки о том, что такие лица должны быть членами саморегулируемых организаций, за исключением случаев, установленных частями 2.1 и 2.2 статьи 52 ГрК РФ. При этом такие лица должны соответствовать требованиям, установленным частью 3 статьи 55.6 ГрК РФ и частью 3 статьи 55.8 ГрК РФ.

Вместе с тем, в силу пункта 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

На основании изложенного для осуществления указанных видов деятельности требуются различные документы, подтверждающие соответствие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, ФАС России считает, что при осуществлении закупки строительных работ с работами по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий, с целью недопущения ограничения количества участников закупки, заказчик не вправе устанавливать к участникам закупки требования о наличии лицензии на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. Вместе с тем, заказчик вправе установить требование о наличии указанной лицензии непосредственно у исполнителей, которые будут осуществлять такие работы в качестве субподрядчика после заключения государственного контракта.

Кроме того, субподрядчики, привлекаемые генеральным подрядчиком в ходе исполнения государственного контракта, обязаны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе иметь соответствующие лицензии на осуществляемые виды деятельности, если такие требования установлены Законом о лицензировании.

8. По вопросу установления сроков выполнения работ, оказания услуг ФАС России сообщает следующее.

Пунктом 2 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна быть информация в том числе о сроках поставки товара, выполнения работ (оказания услуг).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться правилом, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование мест происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает срок поставки товара, выполнения работ (оказания услуг) исходя из своих потребностей.

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению числа участников закупок.

Кроме того, статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) установлен запрет на непредусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

На основании изложенного, ФАС России обращает внимание, что заказчик не вправе устанавливать требования в документации о закупке, в том числе требования о сроках поставки товара, выполнения работ (оказания услуг), которые влекут ограничение количества участников закупки.

При этом наличие признаков нарушения Закона о контрактной системе, а также ограничения количества участников закупки устанавливается контрольным

органом в сфере закупок при осуществлении контрольных мероприятий в каждом конкретном случае, исходя из описания предмета закупки и требований документации о закупке.

Место для подписи

Д.В. Фесюк

Исп. Салевич В.А.
тел.8(499)755-23-23 вн.088-596