



Федеральная  
Антимонопольная  
Служба

# РАЗЪЯСНЕНИЕ ФАС РОССИИ КОНТРОЛЬНОЙ ПРАКТИКИ 44-ФЗ И 223-ФЗ



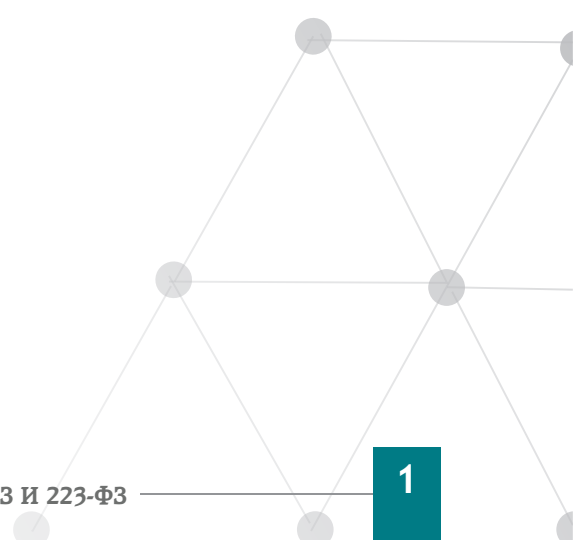
Разъяснения ведомства для формирования единой практики правоприменения территориальными органами ФАС России при рассмотрении жалоб и проведении проверок.

Департамент государственных закупок  
Свердловской области  
20.01.2021  
Вх. № 85



*Единообразная трактовка норм 44-ФЗ и 223-ФЗ положительно скажется на развитии конкуренции на закупках. В целях формирования единой правоприменительной практики и сокращения количества нарушений на госзакупках и закупках госкомпаний ФАС России подготовила разъяснения для территориальных органов ведомства, которые будут также полезны заказчикам.*

*ФАС России на регулярной основе проводит совещания в формате видеоконференцсвязи с участием представителей территориальных органов ФАС России, субъектов и муниципалитетов Российской Федерации по наиболее актуальным вопросам правоприменительной практики и осуществления контроля.*





## ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ПОВТОРНОЙ ЗАКУПКИ В СФЕРЕ СТРОИТЕЛЬСТВА УЧАСТНИКУ ДОСТАТОЧНО ПОДАТЬ «СОГЛАСИЕ» НА УЧАСТИЕ

В соответствии с Законом о контрактной системе (44-ФЗ)\* для участия в закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту и сносу объектов капитального строительства участнику достаточно сообщить о «согласии» выполнить работы на условиях, предусмотренных документацией о закупке, в том числе проектной документацией.

При этом в случае признания электронного конкурса или аукциона не состоявшимися\*\* заказчик вправе\*\*\* провести закупку в форме электронного запроса предложений.

*ФАС России обращает внимание, что установление иных требований кроме «согласия» к составу заявки в отношении объекта закупки, в случае проведения повторной процедуры в форме запроса предложений по результатам несостоявшегося конкурса или аукциона, является нарушением положений Закона о контрактной системе.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).

*Справочно:*

*\*п.8 ч.1 ст. 33, ч3.1 ст.66, п.3 ч.68 ст.112 Закона о контрактной системе*

*\*\*пп.5 п.2 ст.83.1 Закона о контрактной системе*

*\*\*\*ч.4 ст.55.1 и ч.4 ст.71 Закона о контрактной системе.*



## ДЛЯ ПОДТВЕРЖДЕНИЯ ОПЫТА УЧАСТНИКУ ДОСТАТОЧНО ПРЕДОСТАВИТЬ 3 ДОКУМЕНТА

Согласно Постановлению Правительства №99 для подтверждения необходимого опыта участнику закупки необходимо предоставить 3 документа:

- копия исполненного контракта (договора);
- копия акта выполненных работ;
- копия разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

ФАС России обращает внимание, что важно именно наличие в составе заявки участника закупки указанных 3 документов в соответствии с Постановлением Правительства №99 без каких-либо дополнительных требований к этим документам. Данные документы подтверждают факт исполненного контракта и этого вполне достаточно для допуска к торгам.

*Постановление Правительства №99 не предусматривает требований к комплектности и к оформлению документов, предоставляемым участниками для подтверждения требуемого опыта в соответствии с этим постановлением. Таким образом, эти требования избыточны и не могут являться формальным основанием для отказа участнику в допуске к закупке*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).



## О ПРИМЕНЕНИИ 15% ЦЕНОВОЙ ПРЕФЕРЕНЦИИ И ИНЫХ МЕХАНИЗМОВ ИМПОРТОЗАМЕЩЕНИЯ

ФАС России разъясняет для территориальных органов ведомства практику рассмотрения жалоб и проведения проверок при применении ст.14 Закона о контрактной системе (44-ФЗ) о национальном режиме при осуществлении закупок и Приказа Минфина России № 126н, предусматривающем установление 15% ценовой преференции для российской продукции (и продукции из стран ЕАЭС) по отношению к иностранной.

В случае неприменения нормативных правовых актов, ограничивающих допуск иностранной продукции на закупку, в виду отсутствия оснований для их применения, заказчик должен применить 15% ценовую преференцию в соответствии с Приказом Минфина России № 126н к заявкам участников, предложивших товар российского происхождения или товар из стран ЕАЭС.

*Если на закупках невозможно применить механизмы импортозамещения, то заказчик должен использовать ценовую преференцию. В целях формирования единой практики территориальным органам и центральному аппарату ФАС России необходимо руководствоваться этим подходом при рассмотрении жалоб и проведении внеплановых проверок.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).





## ОБ ОСОБЕННОСТЯХ РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВОК НА ЗАКУПКАХ С ОГРАНИЧЕНИЯМИ ДЛЯ ИНОСТРАННОЙ ПРОДУКЦИИ

Согласно Закону о контрактной системе (44-ФЗ)\* электронная площадка обязана направить заказчику первые 10 поданных заявок, аукционной комиссии заказчика надлежит\*\* отобрать из них пять заявок, соответствующих требованиям закупочной документации.

Если на торги поступило свыше 10 заявок, такой порядок не позволяет корректно применить ограничения на допуск иностранной продукции, например, принцип «третий лишний»\*\*\*.

*Таким образом, если при проведении закупки заказчик установил ограничения для поставки иностранной продукции, оператору электронной площадки надлежит направить заказчику заявки всех участников торгов. Также заявки всех участников должна рассмотреть аукционная комиссия. ФАС России будет осуществлять контроль за этими требованиями.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#),

Справочно:

\*\*ч.18, 19 ст. 68 Закона о контрактной системе

\*\*ч.3 ст.69 Закона о контрактной системе

\*\*\*Принцип «третий лишний» установлен Постановлением Правительства РФ № 878 - иностранные товары не могут участвовать в закупке при наличии отечественной продукции.



## О ВЕДЕНИИ РЕЕСТРА НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ ПОСТАВЩИКОВ

Участник закупки, не исполнивший контракт, включается в Реестр недобросовестных поставщиков (РНП) вне зависимости от окончания срока действия такого контракта. Согласно ГК РФ (п.4 ст. 425) окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение. Также в соответствии с определением Верховного суда, окончание срока действия контракта не является обстоятельством, исключающим возможность включения в реестр.

Кроме того, недопустимо включать в РНП сведения об учредителях юридического лица, которые на момент уклонения от заключения контракта/ его ненадлежащего исполнения не являлись участниками такого юридического лица. Соответствующая позиция озвучена Конституционным судом.

*Территориальным органам ведомства необходимо учитывать эту позицию при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).



## ТИПОВЫЕ НАРУШЕНИЯ ПО ЭНЕРГОСЕРВИСНЫМ КОНТРАКТАМ

При проведении соответствующих закупок заказчиком необходимо установить ряд условий:

- применить принцип «третий лишний» Постановления Правительства № 878, когда иностранные товары не могут участвовать в закупке при наличии отечественной продукции;
- также заказчику необходимо установить 15% ценовую преференцию для российской радиоэлектронной продукции (и продукции из стран ЕАЭС) по отношению к иностранной, что предусмотрено Приказом Минфина России № 126н.

Если в оценке заявок содержится показатель «Опыт участника закупки», то в закупочной документации должен быть установлен показатель, предусматривающий наличие опыта реализации энергосервисных контрактов и контрактов, связанных с поставкой и монтажом осветительного оборудования, которое поставлялось и монтировалось, в том числе не в рамках энергосервисных контрактов.

Для целей оценки и присвоения баллов по другим показателям необходимо установить максимальное значение шкалы оценки ресурсов, соответствующее их объему, необходимому для выполнения контракта. При этом оценка должна осуществляться по прямой пропорции.

*К нам поступило множество обращений на закупки по энергосервисным контрактам. Подготовленное разъяснение позволит унифицировать как практику проведения таких закупок, так и практику контроля. Мы стараемся сделать так, чтобы предприниматели, заказчики и контролирующие органы работали по изначально определенным, понятным правилам.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).





## О ФОРМИРОВАНИИ НМЦК НА ПЛАСТИКОВЫЕ МЕДИЗДЕЛИЯ ПРИ ГОСЗАКУПКАХ

Формирование начальной (максимальной) цены контракта (НМЦК) на закупках медицинских изделий одноразового применения из поливинилхлоридных пластиков имеет ряд особенностей. Ежегодно в соответствии с методикой\* рассчитывается средневзвешенная цена, используемая для обоснования НМЦК при закупке таких изделий.

Из поступающих в ФАС России обращений следует, что рыночная ситуация изменилась и зачастую реальные цены таких медизделий превышают цены НМЦК, определяемые заказчиком в соответствии с методикой. В связи с этим во многих случаях участники не подают заявки и торги признаются несостоявшимися. У заказчиков нет возможности обосновать НМЦК исходя из рыночной цены таких изделий.

По мнению ФАС России, в случае признания закупки несостоявшейся по таким причинам, заказчики вправе провести повторную закупку при сохранении прежних требований и условий, но с новой НМЦК, обоснованной методом сопоставимых рыночных цен в соответствии со ст.22 44-ФЗ.

*Учитывая изложенное, а также особую социальную значимость таких закупок, при проведении повторной закупки установление НМЦК с использованием метода сопоставимых рыночных цен согласно ст.22 44-ФЗ не будет расцениваться ФАС России как нарушение со стороны заказчика.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).

Справочно:

\*Особенности обоснования начальных (максимальных) цен (НМЦК) установлены пунктом 2(3) Постановления Правительства РФ от 05.02.2015 № 102, а также методикой, утвержденной совместным приказом Минздрава России № 759н, Минпромторга России № 3450 от 04.10.2017.

В соответствии с Методикой Аналитическим центром при Правительстве РФ ежегодно до 1 ноября рассчитывается средневзвешенная цена, используемая для обоснования НМЦК, по состоянию на соответствующий расчетный период. В настоящее время для обоснования НМЦК используются средневзвешенные цены, рассчитанные до 01.11.2019.



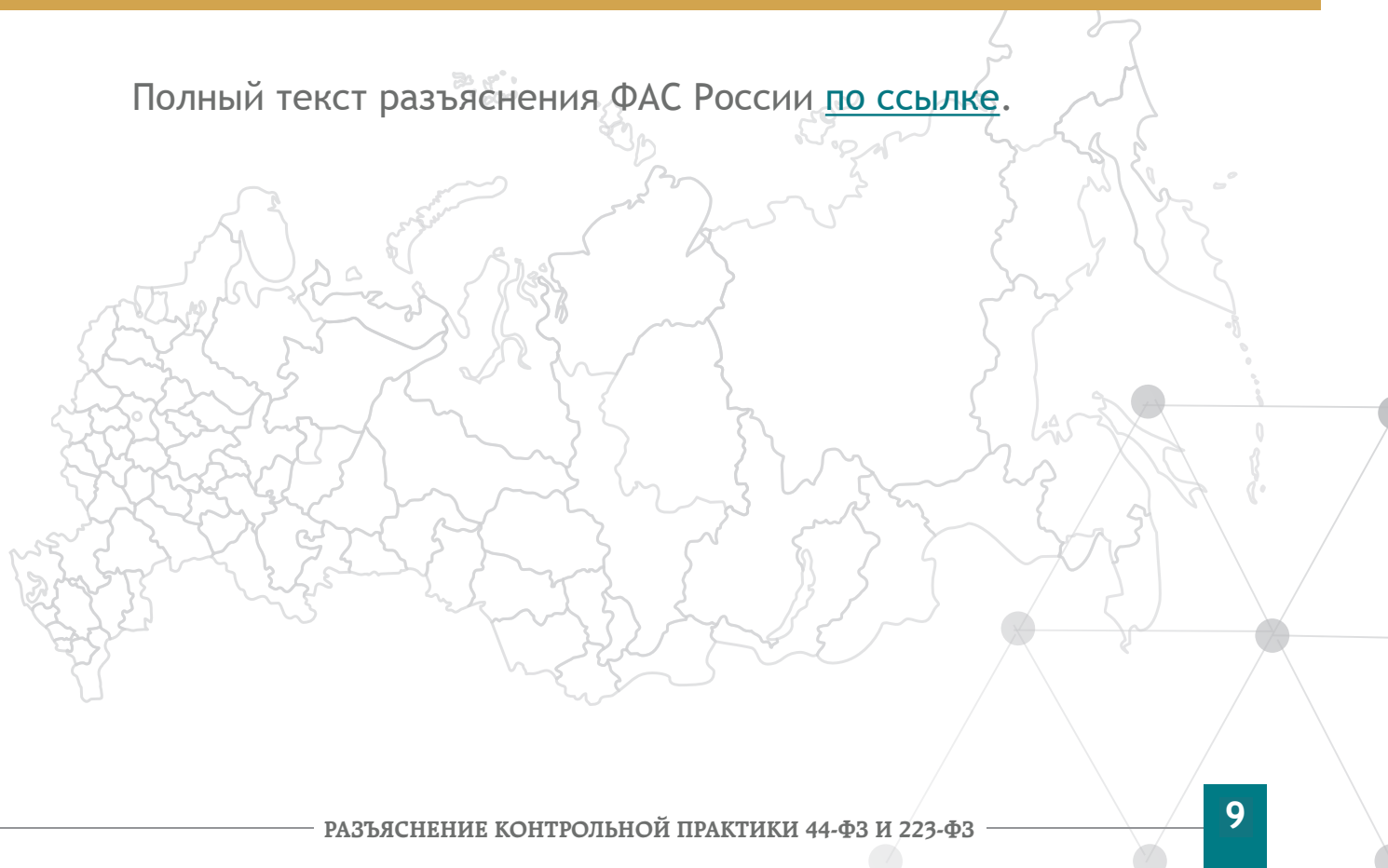
## О ПРЕДОСТАВЛЕНИИ РЕШЕНИЯ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ В РАМКАХ 44-ФЗ

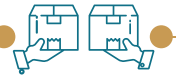
Решение об одобрении крупной сделки не требуется предоставлять во второй части заявки на участие в закупке, поскольку такое решение направляется электронной площадкой вместе с иными документами участника, предоставленными при регистрации в ЕИС.

Если сумма заключаемого контракта превышает сумму, указанную в таком решении, то при подаче заявки участник вправе внести в неё изменение через ЕИС либо самостоятельно предоставить во второй части заявки решение об одобрении крупной сделки, соответствующее цене контракта.

*В 44-ФЗ представлены исчерпывающие требования к предоставлению решения об одобрении крупной сделки и предъявление каких-либо дополнительных требований к оформлению и содержанию такого решения является избыточным и неправомерным.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).





## ОБ РАЗГРАНИЧЕНИИ ПОНЯТИЯ «ИСПОЛЬЗУЕМЫЙ» И «ПОСТАВЛЯЕМЫЙ» ТОВАР НА ГОСЗАКУПКАХ

С 1 января 2020 года вступили в силу изменения в Закон о контрактной системе (44-ФЗ), запрещающие заказчикам требовать в составе заявок от предпринимателей конкретные показатели для «используемых» товаров. На «поставляемые» товары такое право у заказчиков осталось.

Заказчик при закупке работ и услуг не вправе требовать в составе заявки предоставления конкретных показателей товара, если:

1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;

2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Законом о бухгалтерском учете;

3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить/оказать такую работу/услугу.

Например, при выполнении работ по текущему ремонту обоев и клей не передаются заказчику, а используются при выполнении работ. Следовательно, в такой ситуации заказчик не вправе требовать от участника закупки указания в заявке конкретных показателей указанных товаров и надлежащим исполнением требований 44-ФЗ является указание в заявке согласия участника закупки на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

При этом в случае, если при выполнении работ по текущему ремонту также производится установка кондиционера, то заказчик вправе требовать указания в заявке на участие в закупке конкретных показателей этого товара, так как кондиционер передается заказчику по результатам выполнения указанных работ, принимается к бухгалтерскому учету заказчика и не является строительным или иным расходным материалом, используемым при выполнении работ, оказании услуг.

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).



## О ФОРМИРОВАНИИ ЛОТОВ НА ТОРГАХ ПО ОРГАНИЗАЦИИ ПАССАЖИРСКИХ ПЕРЕВОЗОК

Заказчикам при проведении таких торгов надлежит руководствоваться положениями Закона о контрактной системе\*, Закона о защите конкуренции\*\*, а также подготовленными ФАС России критериями, свидетельствующими о формировании лотов, не ограничивающих конкуренцию и количество участников торгов.

Минимальное количество лотов и максимальный размер обеспечения контракта формируется исходя из численности населения территории, по которой проходит муниципальных / межмуниципальный маршрут.

Численность населения муниципального образования (МО) / общая численность МО, по которым проходит межмуниципальный маршрут	Минимальное количество лотов при организации регулярных перевозок (лот)	Максимальный размер обеспечения исполнения контракта (млн руб.)
До 50 тысяч человек	10	100
От 50 до 150 тысяч человек	15	200
От 150 тысяч до 1 млн человек	20	300
Свыше 1 млн человек	30	500
Города федерального значения Москва и Санкт-Петербург	50	500

Перевозки по смежным межрегиональным маршрутам должны быть разделены не менее чем на 5 лотов, обеспечение исполнения контракта - не превышать 300 млн рублей.

Срок исполнения обязательств по контракту составлять не более 10 лет.

*Если же заказчик не может сформировать минимально необходимое количество лотов с учетом критериев и при этом считает, что нет признаков ограничения количества участников торгов, то он вправе обратиться за консультацией в соответствующий территориальный орган ФАС России для принятия итогового решения.*

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).

Справочно:

\*п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

\*\*ст.17 Закона о защите конкуренции.



## О ФОРМИРОВАНИИ ЛОТОВ НА ТОРГАХ ПО СОДЕРЖАНИЮ/РЕМОНТУ АВТОДОРОГ

*ФАС России подготовила критерии при которых на таких закупках не будет ограничиваться конкуренция и количество участников торгов.*

### Выполнение работ по содержанию/ремонту автомобильных дорог города

Численность города	НМЦ* одного лота не должна превышать (млрд руб.)
До 1 млн человек	1
Свыше 1 млн человек	1,5
Столицы субъекта РФ свыше 1 млн человек	1,5
Города федерального значения Москва и Санкт-Петербург	3

### Выполнение работ по содержанию/ремонту автомобильных дорог субъекта Российской Федерации

Климатические зоны	НМЦ одного лота не должна превышать (млрд руб.)
I тропическая: Юг России II субтропическая: Запад и Северо-Запад России, Приморье III умеренная: южные районы Сибири и Дальнего Востока	1
IV полярная: Якутия, северные районы Сибири и Дальнего Востока Особая климатическая зона: Чукотка и Заполярье	1,4

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).

\* начальная (максимальная) цена



## О ЕДИНОМ ПОДХОДЕ В ОСУЩЕСТВЛЕНИИ КОНТРОЛЯ МАЛЫХ ЗАКУПОК

*Заказчики вправе совершать закупки малого объема\* стоимостью до 600 тысяч рублей у единственного поставщика с соблюдением двух условий: контракт не должен превышать 600 тысяч, общий объём малых закупок не должен превышать определенного в 44-ФЗ годового лимита.*

По мнению ведомства, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ и услуг у единственного поставщика не противоречит нормам Закона о контрактной системе, если, конечно, такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения.

При этом действия заказчиков при проведении закупок малого объема, приводящие к дроблению одной закупки в сфере строительства и капремонта с единой проектной документацией, могут быть квалифицированы как уход от проведения конкурентных процедур в строительстве и как нарушение ст.16 Закона о защите конкуренции.

Полный текст разъяснения ФАС России [по ссылке](#).

Справочно:

\*п.4 и п.5. ч.1. ст.93 Закона о контрактной системе.





## СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ ПО ЗАКОНУ О ЗАКУПКАХ И ЗАКОНУ О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

*Ведомство подготовило 2 разъяснения для формирования единой практики правоприменения территориальными органами ФАС при рассмотрении жалоб и проведении проверок:*

**1.** Порядок формирования лота при закупке модульных фельдшерско-акушерских пунктов. В документе перечислены критерии, нарушение которых в совокупности свидетельствует о неправомерном формировании лота;

**2.** О порядке проведения закупок по организации строительства объектов «под ключ» по 223-ФЗ.

## ФАС УНИФИЦИРУЕТ РАЗМЕЩЕНИЕ ИНФОРМАЦИИ О ВОЗВРАТАХ И ОТЗЫВАХ ЖАЛОБ ПО 223-ФЗ

*Информация по жалобам в рамках 223-ФЗ\* будет размещаться по аналогии с 44-ФЗ.*

С 1 октября 2020 года на сайте ФАС России ([раздел «База решений»](#)) будет размещаться информация о возвратах и отзывах жалоб, рассматриваемых в рамках 223-ФЗ.

**В** соответствии с поручением руководителя ведомства, все территориальные органы ФАС России и центральный аппарат службы обязаны с 1 октября размещать всю информацию, касающуюся рассмотрения жалоб по 223-ФЗ на сайте ФАС России, в том числе об отзыве таких жалоб и их возврате.

Справочно:

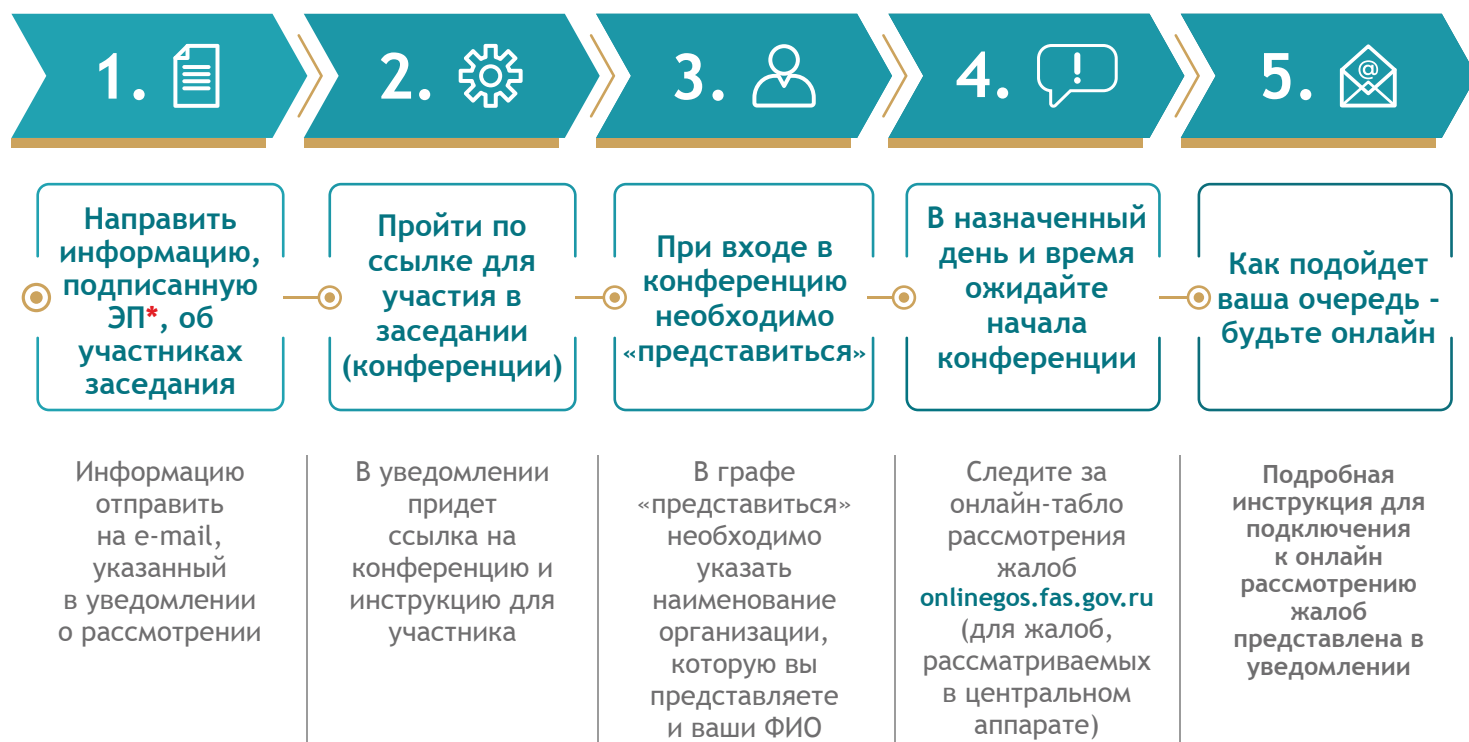
\*Федеральный закон 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».



# ОНЛАЙН-РАССМОТРЕНИЕ ЖАЛОБ НА ЗАКУПКИ

ФАС России предлагает ознакомиться с инфографикой, посвященной онлайн-рассмотрению жалоб на закупки по 44-ФЗ и 223-ФЗ.

Теперь для рассмотрения жалоб по этим вопросам в режиме онлайн необходимо пройти всего 5 простых шагов.



Право сторон на очное участие в заседаниях сохраняется. Для этого необходимо подать заявление для оформления пропуска на вход в здание центрального аппарата или территориального управления ФАС России [hod.fas.gov.ru](https://hod.fas.gov.ru)

*Справочно:*

*\*В случае отсутствия электронной подписи необходимо предоставить сканы полномочий и иных документов, которые необходимо представить на заседании*