

тендер
РТС

ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ

Актуальные изменения и проблемы практики применения по 44 – ФЗ и 223-ФЗ



Лектор: Рерих Татьяна Михайловна,
Ректор АНО ДПО «Сибирский институт
государственного и муниципального
управления»,
дипломированный эксперт в сфере закупок
и ведущий юрист – практик в области
государственных и муниципальных закупок,
опыт в сфере госзакупок более 10 лет

Ключевые вопросы семинара:

- Обзор основных нововведений по ФЗ №44;
- Порядок определения цены контракта у единственного поставщика: новые правила;
- Сложные аспекты применения позиций КТРУ при описании объекта закупки;
- Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок;
- Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам;
- Обжалование действий и актов контрольных органов в сфере закупок;
- Обзор основных нововведений по ФЗ №223;
- Положение о закупках заказчика с учетом изменений, внесенных в ФЗ №223;
- Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 1 октября 2022 года утверждены формы независимых гарантий - ПП РФ от 09.08.2022 N 1397.

Утвердили:

- типовую форму независимой гарантии для обеспечения заявки;
- типовую форму независимой гарантии для обеспечения исполнения контракта.

Дополнено условие о рассмотрении требования заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии **не позднее 5 рабочих дней** со дня, следующего за днем получения такого требования и документов, предусмотренных перечнем документов ПП РФ от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 31 августа 2022 года применяются типовые условия контрактов на регулярные перевозки пассажиров и багажа автобусами, троллейбусами и трамваями по регулируемым тарифам:

Постановление Правительства РФ от 19.08.2022 N 1445

Типовые условия включают в себя обязанности сторон, условия их ответственности, условия приемки и оплаты работ.

В частности, подрядчик обязан подтвердить наличие у него транспортных средств, указанных в контракте, после чего заказчик обязан выдать ему карты маршрутов.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 2 августа 2022 года стало больше оснований для увеличения цены строительных контрактов, которые иначе невозможно исполнить:

Постановление Правительства РФ от 28.07.2022 N 1344

Речь идет о государственных и муниципальных контрактах на строительство, реконструкцию, капремонт, снос объектов капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия.

Правительство с 18 апреля установило, какие существенные условия таких контрактов и в каком порядке можно изменить, если возникли независящие от сторон обстоятельства, из-за которых контракт нельзя исполнить.

Теперь перечень условий дополнился еще одним. Можно из-за удорожания строительных ресурсов увеличить цену контракта в порядке, предусмотренном постановлением N 1315. При этом норма этого порядка о 30-процентном лимите увеличения не применяется.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 1 июля 2022 года разрешили менять существенные условия госконтрактов на ремонт федеральных автодорог:

Постановление Правительства РФ от 28.06.2022 N 1148

Существенные условия контрактов, которые заключили до 1 июля на ремонт и (или) содержание федеральных автодорог общего пользования, можно изменить в этом году.

Важное условие - нельзя исполнить контракт, так как возникли обстоятельства, которые не зависят от сторон.

Заказчиком должен быть Росавтодор или подведомственное ему учреждение.

Цену можно увеличить более чем на 30% в пределах лимитов бюджетных обязательств на срок контракта. Размер увеличения определяют по специальной методике.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 1 июля 2022 года все заказчики перешли на оплату контрактов в срок не более 7 рабочих дней:

Федеральный закон от 16.04.2022 N 104-ФЗ

Срок оплаты контракта в конкурентных закупках, которые начинаются 1 июля и позднее, а также в заключаемых в этот же период контрактах с единственным поставщиком, не должен превышать 7 рабочих дней с даты подписания документа о приемке.

Это правило распространяется на всех заказчиков, а не только на ФОИВ, федеральные бюджетные и автономные учреждения.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

1 июля 2022 года увеличили перечень оснований для включения поставщика в РНП:

Федеральный закон от 16.04.2022 N 104-ФЗ

В случае одностороннего отказа поставщика от исполнения контракта, заказчик должен в течение 2 рабочих дней с момента вступления в силу соответствующего решения поставщика, направить обращение о включении информации о поставщике в РНП.

Если ФАС сочтет отказ поставщика необоснованным, сведения о нем включают в РНП.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 1 июля 2022 года документооборот по поводу нарушений условий контракта в ряде случаев нужно вести через ЕИС:

Федеральный закон от 02.07.2021 N 360-ФЗ

Если контракт заключили по итогам электронной процедуры, проводить обмен документами, связанный с нарушением условий контракта, нужно через ЕИС.

Есть исключение для некоторых закрытых электронных процедур.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 27 июня 2022 года действуют обновленные перечни товаров с условиями допуска в рамках нац.режима:

Приказ Минфина России от 11.05.2022 N 73н

В новой редакции приведены и перечень из приложения N 1 (287 позиций), и перечень из приложения N 2 (69 позиций).

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

С 10 июня 2022 года смягчили требования к предельным ценам в рамках нормирования госзакупок:

[Постановление Правительства РФ от 09.06.2022 N 1051](#)

[Информационное письмо Минфина России от 20.06.2022 N 24-01-09/58114](#)

До 31 декабря 2022 года руководителям государственного, муниципального органа, органа управления внебюджетного фонда РФ и ряда других учреждений можно проводить госзакупки без учета цен, определенных в рамках нормирования. Послабление не касается цен, установленных правительством для федеральных закупок госорганов и ряда других субъектов.

Руководители федеральных госорганов вправе повысить нормативы цен на связь, планшеты, ноутбуки, покупку служебного автотранспорта, но не более чем на индекс потребительских цен по данным Росстата за период действия нормативов.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Введен антимонопольный мораторий для закупок у ед. поставщика, которые осуществляются по дополнительным основаниям:

С 14 июля 2022 г. введен антимонопольный мораторий для закупок у ед.поставщика, которые осуществляются по дополнительным основаниям, предусмотренным в ч. 1 и 2 ст. 15 Закона № 46-ФЗ: в рамках антикризисных мер постановлением Правительства РФ от 10.03.2022 № 339 определены дополнительные случаи неконкурентных закупок, большинство регионов также приняли аналогичные меры.

Изменения гарантируют, что заказчиков не накажут за нарушения статей 15–17 Закона о защите конкуренции, и распространяются на правоотношения, возникшие с 8 марта 2022 г. (Федеральный закон от 14 июля 2022 г. № 286-ФЗ).

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Внесены поправки в ч. 1 ст. 31 относительно требований предъявляемых к участникам закупок в следующей редакции:

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 части 1 статьи 93 !!!, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки!!!

Обеспечение соответствия участников закупок единым требованиям при осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется заказчиком в прежнем порядке, применявшемся до издания Закона N 360-ФЗ, в частности путем принятия заказчиком зависящих от него разумных и законных мер - Информационное письмо Минфина России от 14.02.2022 N 24-01-09/10138.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Статья 31 Требования к участникам дополнена п. 2.1. в редакции:

Если при применении конкурентных способов НМЦК 20 млн. рублей и более (за исключением случая осуществления закупок в отношении участников которых Правительством РФ установлены дополнительные требования в соответствии с частью 2 настоящей статьи – ПП РФ от 29 декабря 2021 г. N 2571) заказчик устанавливает дополнительное требование об исполнении участником закупки (с учетом правопреемства) в течение 3 лет до даты подачи заявки на участие в закупке контракта или договора, заключенного по ФЗ №223 при условии исполнения таким участником закупки требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных при исполнении таких контракта, договора.

Стоимость исполненных обязательств по таким контрактам, договорам должна составлять не менее 20 % НМЦК!!!

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Списание неустоек, штрафов:

ч. 42.1. ст. 112 - Начисленные, но не списанные заказчиком суммы неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016, 2020 и 2021 годах обязательств, предусмотренных контрактом, подлежат списанию в случаях и порядке, которые установлены - ПП №783 от 04.07.2018 года.

Списание сумм неустоек (штрафов, пеней) осуществляется по контрактам, обязательства по которым исполнены в полном объеме, за исключением контрактов, по которым:

- а) в 2015, 2016 и 2020 годах изменены по соглашению сторон условия о сроке исполнения контракта, и (или) цене контракта, и (или) цене единицы товара, работы, услуги, и (или) количестве товаров, объеме работ, услуг, предусмотренных контрактами;
- б) в 2020 году обязательства не были исполнены в полном объеме в связи с возникновением не зависящих от поставщика (подрядчика, исполнителя) обстоятельств, повлекших невозможность исполнения контракта в связи с распространением новой коронавирусной инфекции;

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Списание неустоек, штрафов:

в) в 2021 и 2022 годах обязательства не были исполнены в полном объеме в связи с существенным увеличением в 2021 и 2022 годах цен на строительные ресурсы, повлекшем невозможность исполнения контракта поставщиком (подрядчиком, исполнителем);

г) обязательства не были исполнены в полном объеме по причине возникновения при исполнении контракта не зависящих от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения без изменения условий, в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) с введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней) осуществляется заказчиком в следующих случае и порядке:

- а)** если общая сумма неустоек не превышает 5 % от ЦК, заказчик осуществляет списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней);
- б)** если общая сумма неустоек превышает 5 % от ЦК, но не более 20% от ЦК, заказчик осуществляет списание 50 % начисленных при условии уплаты 50 % сумм неустоек;
- в)** если неустойки начислены вследствие неисполнения обязательств по контракту в связи с возникновением не зависящих от него обстоятельств, в связи с COVID, заказчик осуществляет списание сумм неустоек;
- г)** если неустойки начислены вследствие неисполнения обязательств по контракту в связи с существенным увеличением в 2021 и 2022 годах цен на строительные ресурсы, заказчик осуществляет списание сумм неустоек в период с даты заключения контракта до даты представления предложения поставщика об изменении существенных условий контракта в связи с существенным увеличением цен на строительные ресурсы, с приложением информации и документов, обосновывающих такое предложение;
- д)** если неустойки начислены вследствие в связи с введением санкций и (или) мер ограничительного характера.

Обзор основных нововведений по ФЗ №44:

Порядок списания неустойки, штрафа:

- 1) Направить на подписание поставщику акт - сверки;
- 2) Поставщик возвращает подписанный акт сверки с приложением документов, подтверждающих причины неисполнения контракта;
- 3) Заказчик создает комиссию, оформляет решение о списании начисленной неустойки в течении 10 дней после подписания акта – сверки;
- 4) Заказчик в течение 20 дней со дня принятия решения о списании неустоек, направляет поставщику уведомление о списании неустоек по форме ПП РФ №783.

Порядок определения цены контракта у единственного поставщика: новые правила:

Статья 22 ФЗ №44:

Начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов:

- 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка);
- 2) нормативный метод;
- 3) тарифный метод;
- 4) проектно-сметный метод;
- 5) затратный метод.

Порядок определения цены контракта у единственного поставщика: новые правила:

Часть 4 статьи 93 ФЗ №44:

БЫЛО: При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 3, 4 и 5 (при осуществлении закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи), 6, 9, 11, 12, 18, 22, 23, 30 - 32, 34, 35, 37 - 41, 46, 49 части 1 настоящей статьи, заказчик обязан определить и обосновать цену контракта в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных настоящей частью, контракт должен содержать обоснование цены контракта.

НОВАЯ РЕДАКЦИЯ: При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик определяет цену контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в соответствии с настоящим Федеральным законом. При этом в случаях, предусмотренных пунктами 3, 6, 11, 12, 16, 18, 19, 22, 23, 30 - 35, 37 - 41, 46 и 49 части 1 настоящей статьи, заказчик обосновывает такую цену в соответствии с настоящим Федеральным законом и включает в контракт обоснование цены контракта.";

Ошибки в расчете НМЦК: примеры из практики

1) Выбрали неверный метод:

Суды и контролеры неоднократно отмечали, что метод расчета должен быть обусловлен спецификой закупки:

- затратный метод допустим, если невозможно использовать другие (Решение Смоленского УФАС России от 12.10.2020 по делу N 067/06/22-416/2020);
- проектно-сметный метод подходит только для закупок строительных работ, работ по сохранению объектов культурного наследия и текущему ремонту зданий и сооружений. Запрещено применять его по аналогии, например при обустройстве детских площадок (Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 15.06.2021 N Ф07-6452/2021 по делу N А52-3202/2020);
- тарифный метод нельзя использовать при закупке квартир. В этом случае необходимо провести анализ рынка (Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 21.08.2020 N Ф03-2140/2020 по делу N А16-1664/2019).

Ошибки в расчете НМЦК: примеры из практики

2) Учили информацию о неподходящих товарах:

АС Дальневосточного округа признал нарушением обоснование НМЦК с помощью информации о товаре с характеристиками, отличными от указанных в тех.задании.

(Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 15.02.2021 N Ф03-39/2021 по делу N А24-1764/2020).

3) Проанализировали мало источников информации:

Анализ рынка на основе единственного предложения признавали неправомерным. Контролеры также отметили, что срок действия предложения истек до начала закупки (Постановление 14-ААС от 29.06.2021 N 14АП-4370/2021 по делу N А52-3078/2020, Решение Новосибирского УФАС России от 18.06.2020 N 054/06/103-1104/2020)

4) Использовали ненадлежащий источник информации

ВС Чувашской Республики "не поверил" расчету на основе информации из контракта, не исполненного на момент расчета (Решение Верховного суда Чувашской Республики от 18.08.2020 по делу N 21-383/2020).

Псковское УФАС обратило внимание, что коммерческие предложения получены от лиц, которые по данным из ЕГРЮЛ не оказывают закупаемые услуги.

Сложные аспекты применения позиций КТРУ при описании объекта закупки:

Отсутствие в составе документации об аукционе обоснования применения дополнительных требований к закупаемому товару, не предусмотренных соответствующей позицией КТРУ, а также неприменение позиций КТРУ при описании объекта закупки влечет за собой привлечение должностного лица заказчика к административной ответственности.

Заказчик проводил электронный аукцион на поставку офисной мебели.

В соответствии с техническим заданием предусмотрена, например, поставка товаров "Кресло тип 1", "Кресло тип 2", "Кресло тип 3", характеристики которых предусмотрены позицией КТРУ 31.01.12.160-00000006 "Кресло офисное".

Согласно позиции КТРУ обязательными характеристиками товара "Кресло офисное" являются "Вид материала обивки сидения", "Тип каркаса" и др.

Вместе с тем для товаров "Кресло тип 1", "Кресло тип 2", "Кресло тип 3" Заказчиком не установлены указанные обязательные характеристики.

При этом согласно положениям технического задания документации об Аукционе характеристиками товара "Кресло тип 1", "Кресло тип 2", "Кресло тип 3" являются "Основание каркаса", "Наполнитель сиденья, спинки и подушек", "Плотность ткани" и др.

Сложные аспекты применения позиций КТРУ при описании объекта закупки:

Комиссией ФАС России установлено: Заказчиком не применены позиции КТРУ при описании товаров, поставка которых предусмотрена в рамках исполнения государственного контракта, заключаемого по итогам проведения Аукциона, а также в документации об Аукционе отсутствует обоснование установления дополнительных характеристик товаров, не предусмотренных позициями КТРУ.

Заказчик вправе устанавливать дополнительные требования к закупаемому товару. Вместе с тем указанное право Заказчик вправе реализовать только включив в документацию об Аукционе соответствующее обоснование, как это предусмотрено пунктом 6 Правил использования каталога.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Постановление ФАС России от 23.06.2022 по делу N 28/04/7.30-1566/2022

Типовые нарушения заказчиков при описании объекта закупки:

- 1) Объединение в один лот разнородных Т, Р, У;
- 2) Объединение в один лот товаров которые подлежат и не подлежат лицензированию;
- 3) Объединение в один лот разно лицензируемых Т,Р,У;
- 4) Искусственное укрупнение лота;
- 5) Ограничение участников по месту поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 6) Ограничение участников по сроку поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 7) Описание объекта закупки под конкретный ТЗ.

Типовые нарушения заказчиков при описании объекта закупки:

Правомерно ли установление в документах по закупке требований к техническим характеристикам и качеству товаров, работ, услуг со ссылкой на ГОСТы, СНиПы и иные нормативно-технические документы без указания конкретных технических характеристик?

Подход Минэкономразвития России: Установление требования правомерно, если товары (работы, услуги) должны соответствовать национальному стандарту.

Письмо Минэкономразвития России от 01.08.2016 N Д28и-2011

При осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к заявке.

Национальный стандарт в соответствии с п. 5 ст. 2 Федерального закона от 29.06.2015 N 162-ФЗ утверждается федеральным органом исполнительной власти в сфере стандартизации.

В связи с этим в документации достаточно сослаться на конкретный ГОСТ, не раскрывая подробно его содержание.

Типовые нарушения заказчиков при описании объекта закупки:

Правомерно ли установление в документах по закупке требований к техническим характеристикам и качеству товаров, работ, услуг со ссылкой на ГОСТы, СНиПы и иные нормативно-технические документы без указания конкретных технических характеристик?

Подход ФАС России: Установление требования неправомерно, если в документах по закупке отсутствуют показатели, позволяющие определить соответствие товара требованиям заказчика. Решение ФАС России от 20.06.2019 по делу N 19/44/105/1658

Обстоятельства дела: В документации указано, что товар должен соответствовать ГОСТу, но не установлены показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров требованиям заказчика.

Подход арбитражных судов: Установление требования неправомерно, если в нормативно-технических документах отсутствуют все необходимые требования к товарам (работам, услугам) и показатели их качества.

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

При закупке работ по строительству, реконструкции объекта кап.строительства обязательное приложение к контракту — график выполнения строительно-монтажных работ.

Заказчик требовал, чтобы до начала работ подрядчик согласовал с ним поэтапный план их производства на основании графика.

Контролеры нашли нарушение: по Закону N 44-ФЗ нельзя требовать такого согласования. Это условие ставит исполнение подрядчиком контракта в зависимость от воли заказчика. Комиссия пришла к выводу, что действия Заказчика, Уполномоченного органа, установивших в проекте контракта Извещения положение о необходимости согласования с Заказчиком поэтапного графика производства работ, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

(Решение ФАС России от 20.07.2022 N 28/06/105-2296/2022, предписание ФАС России от 20.07.2022 N 28/06/105-2296/2022)

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

Спор об установлении дополнительных требований к участникам в извещении:

Заказчик приобретал услуги по комплексному обслуживанию здания и прилегающей территории. Так, по условиям закупки исполнитель должен был поддерживать работу всех инженерных коммуникаций и чистоту в здании.

В извещении установили доп.требования по двум позициям: для услуг по техобслуживанию зданий и услуг по уборке зданий, сооружений, прилегающих к ним территорий.

Контролеры посчитали это незаконным:

- установление доп.требований по двум позициям исключает участие в закупке субъектов с опытом услуг по техобслуживанию зданий, но без такового в сфере услуг по уборке (и наоборот);
- объединение закупаемых услуг в один лот ограничивает конкуренцию, поскольку они образуют разные товарные рынки и не имеют функциональной, а также технологической связи между собой.

(Решение ФАС России от 04.07.2022 N 28/06/105-2185/2022, предписание ФАС России от 04.07.2022 N 28/06/105-2185/2022)

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

Формирование лота

Заказчик объединил в один лот работы по содержанию участков 106 автодорог города. Он пояснил, что разбивка закупки приведет к неравномерному выполнению отдельных операций по контракту. Это повлияет на внешний вид города.

Контролеры нашли нарушение:

- дороги имеют разные границы и расположение. Они технологически и функционально не связаны между собой;
- укрупнение лота увеличивает обеспечение заявки и контракта.

Для организации работ могут понадобиться дополнительные трудовые и финансовые ресурсы. Это ограничивает конкуренцию.

Обзор практики рассмотрения жалоб при закупках по Закону N 44-ФЗ (июль 2022 года)

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

В извещение нужно включать проектную документацию полностью:

Участник пожаловался, что в извещении о закупке капремонта разместили не все разделы проектной документации.

Заказчик пояснил: необходимые сведения об объекте закупки есть в основных разделах проекта. Их разместили в составе извещения. Этого достаточно, чтобы участник мог сформировать предложение.

Контролеры нашли нарушение. По Закону N 44-ФЗ для описания объекта закупки проектную документацию нужно размещать полностью.

В практике есть пример, когда заказчик также не разместил один из разделов проекта. Он полагал, что в нем нет нужных для подачи заявки сведений. Контролеры подход не поддержали.

Решение Московского УФАС России от 29.08.2022 по делу N 077/06/106-12922/2022

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

В извещении не нужно указывать отдельное требование к участникам из-за санкций:

Минфин разъяснил, что запрет на сделки с участниками под санкциями не входит в число требований к поставщикам, подрядчикам и исполнителям.

Заказчики и так устанавливают, что у контрагентов не должно быть законодательных ограничений на участие в закупках.

Если участник подпадает под такие ограничения, заказчик:

- отклоняет заявку;
- отстраняет участника или отказывается заключать с ним контракт;
- расторгает сделку.

Указывать в извещении нормативный акт об ограничениях и (или) перечень лиц, в отношении которых их установили, не нужно.

Ранее Минфин отмечал: в извещении надо устанавливать требование о том, что участниками закупок не могут быть лица под санкциями.

Информационное письмо Минфина России от 20.07.2022 N 24-01-06/69926

Практика ошибок при формировании извещений и рассмотрении заявок:

Оформили противоречивую инструкцию по заполнению заявки

Участник закупки пожаловался, что его заявку отклонили незаконно.

Заказчик сделал это, поскольку параметр "регулирование давления на выходе" указали в виде точного значения, а не диапазона.

Контролеры поддержали участника.

Из инструкции по заполнению заявки следует: если значение показателя содержит фразу "не более установленного диапазона", нужно привести диапазон.

Однако в тех. задании спорный параметр имел значение "не более указанного диапазона".

Для такой формулировки в инструкции пояснений не было. Это вводит участников в заблуждение.

Суды согласились с контролерами.

Постановление 9ААС от 29.04.2022 по делу N А40-246415/21

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

НДС в государственном или муниципальном контракте:

Когда вы разрабатываете проект контракта для конкурентной закупки, вы не можете заранее знать, будет ли ваш контрагент плательщиком НДС.

В таком случае, по мнению Минфина России, можно предусмотреть вариативную формулировку условия о цене контракта (**Письмо Минфина России от 04.08.2020 N 24-01-06/68190**).

Она используется в некоторых типовых контрактах.

Например, в типовом контракте на оказание услуг по диагностике, ТО и ремонту автотранспорта сделано отдельное примечание о том, что, если контрагент не является плательщиком НДС, надо указать "НДС не облагается".

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

НДС в государственном или муниципальном контракте:

Когда вы разрабатываете проект контракта для конкурентной закупки, вы не можете заранее знать, будет ли ваш контрагент плательщиком НДС.

В таком случае, по мнению Минфина России, можно предусмотреть вариативную формулировку условия о цене контракта (**Письмо Минфина России от 04.08.2020 N 24-01-06/68190**).

Она используется в некоторых типовых контрактах.

Например, в типовом контракте на оказание услуг по диагностике, ТО и ремонту автотранспорта сделано отдельное примечание о том, что, если контрагент не является плательщиком НДС, надо указать "НДС не облагается".

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

Как указать НДС при заключении контракта:

1) Если ваш контрагент является плательщиком НДС, вопросов об этом не возникает - просто укажите в контракте, что его цена включает НДС.

2) Если в закупке победил участник, применяющий УСН, и в контракте установлено условие о том, что в таком случае цена контракта не облагается НДС, заключите контракт по цене, которую предложил этот участник в своей заявке. Цену контракта не уменьшайте на размер НДС.

На это указывает Минфин России в Письмах от 15.08.2022 N 03-07-11/79299, от 12.05.2020 N 24-01-08/38165 и Информационном письме от 15.05.2019 N 24-01-07/34829, а также Верховный Суд РФ в своем Определении от 08.06.2022 N 303-ЭС22-7854 по делу N А51-1209/2021.

3) Изменять условие об НДС, когда оно сформулировано безальтернативно, рискованно.

Так, суды считают неправомерным изменять это условие на этапе заключения контракта с победителем закупки, применяющим УСН, если в извещении, документации (когда она предусмотрена Законом N 44-ФЗ) содержится порядок определения НМЦК с учетом НДС и в проекте контракта в условии о цене также предусмотрен НДС (**Постановления Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 15.10.2018 N Ф02-4398/2018 по делу N А33-1406/2018, Западно-Сибирского округа от 27.08.2018 N Ф04-3118/2018**).

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

Как оплатить контракт, исполненный участником применяющим упрощенную систему налогообложения:

- 1) Оплатите исполненный контракт полностью по указанной в нем цене.
- 2) Не уменьшайте сумму, подлежащую оплате, на сумму НДС.
- 3) По общему правилу цена контракта является твердой, определяется на весь срок его исполнения (ч. 2 ст. 34 Закона N 44-ФЗ). У вас нет возможности уменьшить на сумму НДС цену контракта с контрагентом, применяющим УСН, Закон N 44-ФЗ этого не предусматривает.

Практика: Определение Верховного Суда РФ от 08.06.2022 N 303-ЭС22-7854 по делу N А51-1209/2021, Письма Минфина России от 15.08.2022 N 03-07-11/79299, от 12.05.2020 N 24-01-08/38165, Информационное письмо Минфина России от 15.05.2019 N 24-01-07/34829.

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

Верховный суд РФ - Определение ВС РФ от 28.02.2022 N 301-ЭС21-29622: поставка товара по заявкам заказчика не означает, что надо выбрать весь объем:

Обстоятельства дела: Стороны заключили контракт на поставку товара. Обязательства выполняли по заявкам. В период действия контракта заказчик выбрал не весь объем. После того как его срок истек, поставщик в претензиях требовал сделать выборку полностью.

Суды трех инстанций не согласились с таким требованием:

- в контракте нет обязанности выбрать весь объем и ответственности за ее неисполнение;
- условие контракта о поставке партии товара по заявкам заказчика не означает, что тот должен приобретать продукцию, в которой нет потребности;
- факт того, что заказчик не направлял заявки на поставку товара, в том числе всего объема, нельзя считать нарушением условий контракта;
- для поставки товара нужна заявка заказчика. Нельзя обязать принять продукцию, заявки по которой нет;
- на момент предъявления претензии срок действия контракта истек.

Обязательства по поставке и приемке прекратились.

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

Контракт: изменение и расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

- 1) Часть 8 статья 95 ФЗ №44 - Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.
- 2) Часть 9 статья 95 ФЗ №44 - Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Вопросы из практики:

- 1) Вправе ли заказчик принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта если это право не было предусмотрено контрактом?
- 2) Вправе ли заказчик принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, которые не предусмотрены Гражданским кодексом Российской Федерации?

Часто заказчики выбирают не верно основания для принятия решения об одностороннем отказе:

Наименование	Основания предусмотренные в ГК РФ
При закупке товара	ст. 463 (если продавец отказывается передать товар) ст. 523 (поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократное нарушения сроков поставки товаров).
При выполнении работ	ст. 715 (не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным) ст. 717 (без причины) Ст. 723 (Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми)
При оказании услуг	ст. 782 (без причины) + ст. 715, 717, 723.
Для поставщика	ст. 328 (не исполнение встречного обязательства) ст. 719 (подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации, препятствует исполнению договора подрядчиком)

Контракт: НДС, изменение, расторжение, односторонний отказ по новым правилам:

Алгоритм действий заказчика при принятии решения об одностороннем отказе:

Часть 12.1 ст. 95 ФЗ №44 - в случае принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием ЕИС формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его ЭЦП и размещает такое решение в ЕИС;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в ЕИС автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Проблемы внесения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков:

Обязанность заказчика!!! ч. 2 ст. 104 ФЗ №44 - В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок:

- 1) уклонившихся от заключения контрактов;
- 2) с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.
- 3) Новое!!! в случае принятия необоснованного решения об одност-м отказе Поставщиком.

Важно!!! Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Важно!!! Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Обжалование действий и актов контрольных органов в сфере закупок:

Ст. 198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением:

- о признании недействительными ненормативных правовых актов,
- незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие):

1) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту

+

2) нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Сложные вопросы:

Обладает ли акт проверки признаками ненормативного правового акта? - НЕТ

Какие акты можно обжаловать по ст. 198 АПК РФ?

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Планируемые изменения по ФЗ №223, проекты:

Положения об ответственности за нарушение порядка проведения закупки по Закону N 223-ФЗ хотят изменить.

Так, планируют ввести штраф за несоблюдение объема закупок среди СМСП:

- от 30 тыс. до 50 тыс. руб. — для должностных лиц;
- от 50 тыс. до 100 тыс. руб. — для юр. лиц.

Размеры некоторых штрафов предлагают скорректировать.

В частности, за неправомерные требования к участникам закупки он составит:

- от 5 тыс. до 30 тыс. руб. — для должностных лиц;
- от 10 тыс. до 30 тыс. руб. — для юр. лиц.

!!!Должностному лицу в этом случае могут выдать только предупреждение!!!

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Постановление Правительства РФ от 22.08.2022 N 1478 Заказчикам (кроме организаций с муниципальным участием) по Закону N 223-ФЗ без согласования нельзя закупать:

- импортное ПО, в том числе в составе программно-аппаратных комплексов, для использования на объектах критической информационной инфраструктуры РФ (объекты КИИ);
- услуги, связанные с применением этого ПО на таких объектах.

Правительство, в частности, установило: согласование проводят федеральные ведомства в зависимости от сферы объекта КИИ. Утвердили также правила этого согласования. Среди прочего установили, какие документы и сведения подают в ведомство в составе заявки.

Так, чтобы приобрести иностранное ПО, надо представить обоснование невозможности соблюсти запрет на допуск иностранного софта. Обоснование не нужно при закупке софта из реестра программ из ЕАЭС (кроме РФ).

С 1 января 2025 года, в частности, такие заказчики не смогут использовать импортное ПО на объектах КИИ. Определили требования допустимого софта. Так, ПО должно быть в реестре российских программ для ЭВМ и баз данных или в реестре программ для ЭВМ и баз данных из ЕАЭС (кроме РФ).

Новшества вступили в силу 26 августа!!!

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Постановление Правительства РФ от 09.08.2022 N 1397

Установили типовые формы независимых гарантий при закупках по Законам N 223-ФЗ:

- С 1 июля действует ряд обязательных требований к обеспечительной гарантии при электронных конкурентных закупках у СМСП по Закону N 223-ФЗ.

Правительство утвердило положение о независимых гарантиях:

а) гарантии можно получить в форме электронного документа или на бумаге;

б) в них включают условия: о том, что банк или региональная гарантийная организация должны выполнять обязательства, даже если их исключили из соответствующих перечней;

в) в них включают условия: в каком арбитражном суде разберут споры в связи с исполнением обязательств по гарантии.

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Постановление Правительства РФ от 09.08.2022 N 1397

Независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, должна быть составлена по типовой форме и содержать следующие дополнительные требования:

- 1) условие об обязанности гаранта рассмотреть требование заказчика (бенефициара) об уплате денежной суммы по независимой гарантии **не позднее 5 рабочих дней** со дня, следующего за днем получения такого требования и документов, предусмотренных перечнем;
- 2) условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением гарантом денежных средств по независимой гарантии, несет гарант;

Независимая гарантия не должна содержать условия:

- 1) предусматривающие или влекущие представление заказчиком (бенефициаром) гаранту, документов, не предусмотренных перечнями, указанными в пунктах 8 и 9 настоящего Положения;
- 2) о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика (бенефициара) об уплате денежной суммы по независимой гарантии в случае непредставления заказчиком (бенефициаром) гаранту уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий договора или о расторжении договора.

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Постановление Правительства РФ от 09.08.2022 N 1397

Перечень документов, подлежащих представлению заказчиком (бенефициаром) гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии:

- а) документ, содержащий информацию о наступлении хотя бы одного из случаев, предусмотренных частью 26 статьи 3.2 Закона о закупках (протокол, составленный в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), или протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, или иной предусмотренный положением о закупке заказчика (бенефициара) документ);
- б) документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии;
- в) расчет суммы, включаемой в требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии;
- г) документ, содержащий указание на нарушения принципалом обязательств, предусмотренных договором;

Необходимо внести поправки в свои Положения о закупке!!!

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Уточнили правила ведения РНП:

1) С 10 августа информацию о поставщиках (подрядчиках, исполнителях) не включают в РНП, если они не исполнили обязательства по договорам из-за форс-мажора.

Речь идет в том числе об иностранных санкциях, но с этих лиц не сняли ответственность за отказ исполнить договор из-за санкций против заказчика.

2) Если заказчик под санкциями расторгнет договор из-за существенных нарушений со стороны поставщика, он должен направить сведения для включения в РНП не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения сделки.

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

С 1 июля 2022 г. «заработали» поправки к Законам № 44-ФЗ и № 223-ФЗ об устранении конфликта интересов:

По ФЗ № 223:

- 1) руководитель заказчика, член комиссии обязаны принять меры, чтобы при закупке не возник конфликт интересов (ст. 3 дополнена новой ч. 7.1);
- 2) определено, что членами комиссии не могут быть (ст. 3 дополнена новой ч. 7.2):
 - физлица с личной заинтересованностью в закупке;
 - участники (акционеры) организаций, которые подали заявки, члены их органов управления, кредиторы;
 - иные физлица из положения о закупке;
- 3) установлена обязанность члена комиссии при возникновении обстоятельств, препятствующих нахождению в составе комиссии, незамедлительно сообщить об этом заказчику (ст. 3 дополнена новой ч. 7.3).

Важно!!! Заказчикам предписано привести в соответствие новым требованиям свои положения о закупках, а также утвердить и разместить их в ЕИС не позднее 1 октября 2022 г.

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

В начале прошлого года Законом № 86-ФЗ дополнена ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ.

Положение о закупке помимо требований к порядку подготовки и осуществления закупок способами, указанными в законе, порядку и условиями применения и порядку заключения и исполнения договоров должно содержать:

- порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора;
- порядок определения и обоснования цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком);
- порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора;
- порядок определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, а также определения максимального значения цены договора.

Проблемные вопросы:

- Как заказчик обосновывает цену договора при закупках «малого объема» или закупке коммунальных услуг, аренды, и т.д.?
- Как определяется и обосновывается цена у единственного поставщика в каждом конкретном случае?
- Если закупка не размещается в ЕИС, каков в таком случае порядок определения цены договора?

Обзор основных нововведений по ФЗ №223:

Строительные закупки "под ключ" по Закону N 223-ФЗ: изменения с 1 июля 2022 года

В Законе N 223-ФЗ закрепили возможность закупить единый комплекс строительных работ.

Заказчики могут приобрести одновременно:

- работы по подготовке проектной документации, выполнению инженерных изысканий, строительству, реконструкции или капремонту объекта капстроительства;
- работы по подготовке проектной документации, выполнению инженерных изысканий, строительству, реконструкции или капремонту объекта капстроительства, а также оборудование;
- работы по строительству, реконструкции или капремонту объекта капстроительства, а также оборудование.

Важно!!! Закупить оборудование в едином комплексе строительных работ можно только, если оно есть в проектной документации и обеспечивает эксплуатацию объекта капстроительства.

Заключение договора ч.5.1 ст. 3 ФЗ №223:

Договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком:

- 1) по результатам закупок;
- 2) в соответствии с планом закупки (если сведения о таких закупках в обязательном порядке подлежат включению в план закупки согласно принятому в соответствии с частью 2 статьи 4 настоящего Федерального закона порядку формирования этого плана);
- 3) размещенным в ЕИС (если информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Исключение: случаи возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций!

Содержание договора по ФЗ №223:

Что
включить
в договор?



1) При осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в договор при его заключении **включается информация о стране происхождения товара;**

2) **Срок оплаты:** должен составлять **не более 7 рабочих дней с даты приемки** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством РФ, Правительством РФ в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

3) **При установлении сроков оплаты**, отличных от предусмотренных частью 5.3 ст.3 (7 раб. дней), в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень Т,Р,У, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты.

Содержание договора по ФЗ №223:

Что
включить
в договор?



4) **ч.7.1 ст. 3 ФЗ №223** - руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок обязаны при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» - включить в договор антикоррупционную оговорку!!!

5) **Срок заключения договора:** договор по результатам конкурентной закупки заключается **не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола**, составленного по результатам конкурентной закупки.

В случае необходимости одобрения органом управления заказчика или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии договор должен быть заключен не позднее чем через 5 дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа.

Изменение договора по ФЗ №223:

Случаи
изменени
я



- 1) **ч.5 ст. 4 ФЗ №223** - в случае, если при заключении и исполнении договора изменяются:
- количество,
 - объем,
 - цена закупаемых товаров, работ, услуг;
 - сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение 10 дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Расторжение условий договора:

Расторжение условий договора возможно по соглашению сторон, в судебном и одностороннем порядке:

В
одностороннем
порядке



1) Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора если это было предусмотрено договором!!!

2) Заказчику необходимо в Положении о закупке прописать:

- основания для принятия решения об одностороннем отказе;

- процедуру принятия решения об одностороннем отказе и подробный алгоритм действий!!!

За основу можно взять алгоритм из ФЗ №44!!!

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Неограниченные закупки у ед.поставщика на конкурентном рынке нарушают Закон №223:

В положении о закупке закрепили 24 основания закупки у ед.поставщика, в том числе на конкурентных рынках.

Контролеры нашли в этом нарушение и предписали его устранить.

Три инстанции поддержали контролеров:

- большинство оснований неконкурентной закупки необоснованные. Они охватывают почти любые потребности заказчика, что нарушает принципы Закона N 223-ФЗ;

- для закупки у едпоставщика нужны объективные причины, например срочность или низкоконтурный рынок. Заказчик должен обосновать, что договор может исполнить лишь конкретный поставщик. Иначе это злоупотребление правом;

- допускать закупки у едпоставщика на конкурентном рынке без ограничений незаконно.

Сходную позицию АС Западно-Сибирского округа поддерживал и ранее.

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 09.09.2022 по делу N А75-17352/2021

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

НДС по ФЗ №223 - Постановление Марийского УФАС России от 01 апреля 2022 г. № 012/04/7.32.3-192/2022 (закупка № 32110962197):

В извещении установлено: в случае если договор заключается с поставщиком, не являющимся плательщиком НДС, то общая сумма договора уменьшается на сумму НДС.

В данном случае применение спорного положения закупочной документации фактически приводит к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, помимо его воли и вопреки сформированному им ценовому предложению. Это не может не ставить участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки в сторону уменьшения.

Комиссией установлено, что положения Закона № 223-ФЗ, НК РФ не предусматривают возможность предоставления хозяйствующим субъектам, являющимся плательщиками НДС, преимуществ при участии в конкурентных процедурах.

Таким образом, имеются достаточные доказательства, свидетельствующие о наличии в действиях заказчика состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Решение Магаданского УФАС России от 11 июля 2022 г. № 01-10/1756 (закупка № 32211482757)

В проекте договора установлено, что оплата осуществляется не позднее, чем через 300 дней с момента подписания документов о приемке. Срок оплаты был установлен ввиду потребности заказчика, вызванной особенностями финансово-хозяйственной деятельности общества.

В соответствии с ч. 5.4 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при установлении заказчиком сроков оплаты, отличных от сроков оплаты, предусмотренных ч. 5.3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты.

Положение о закупке ООО «...» не содержит конкретных сроков оплаты и (или) порядка определения таких сроков, не установлен перечень Т, Р,У при осуществлении закупок которых применяются такие сроки.

Следовательно, при проведении рассматриваемой закупки заказчик не имел права установить сроки оплаты выполненных работ, отличные от предусмотренных ч. 5.3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, то есть не более 7 рабочих дней с даты приемки выполненных работ.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Опыт поставки товара

Заказчик требовал опыта поставки товара по предмету закупки. Такое право он закрепил в положении о закупке.

Контролеры посчитали это ограничением конкуренции: если требование к опыту законодательно не определили, у заказчика нет оснований предъявлять его в закупке.

!!!Отсутствие опыта не влияет на качество исполнения договора.

В практике есть и другое мнение.

Обзор судебной практики в сфере закупок по 223-ФЗ (июнь 2022 года)

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Решение Кемеровского УФАС России от 14 июля 2022 г. № 03/4547 (закупка № 32211486137)

Заказчиком установлен критерий оценки «возможность отсрочки платежа»: 10 баллов – отсрочка платежа свыше 210 рабочих дней.

Обжалуемая закупка проведена среди участников, которыми могут являться любые лица, указанные в ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, в т.ч. субъекты малого и среднего предпринимательства, то есть закупка проведена в соответствии с пп. «а» п. 4 ПП РФ № 1352.

Установив оценочный критерий «возможность отсрочки платежа», заказчик заведомо ставит участников, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, в неравные условия с другими участниками, потому как заказчик в силу положений ПП РФ № 1352 должен оплатить поставленный товар в срок не более 7 рабочих дней, даже если участником предложен срок оплаты более 7 рабочих дней, и следовательно, при подсчете рейтинга по данному критерию субъектами малого и среднего предпринимательства будет получено 0 баллов, что не позволит конкурировать с другими участниками на равных условиях.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Установление требования к участникам закупки о наличии лицензии на право осуществления той или иной деятельности неправомерно, в случае если такая деятельность не является основным объектом закупки.

В ФАС России поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке РД, поставке оборудования, СМР и ПНР.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия ФАС России пришла к выводу об обоснованности заявленного довода **(Решение ФАС России от 14.01.2022 по делу N 223ФЗ-14/22).**

По мнению комиссии ФАС России, в случае если в один объект закупки включены работы, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы, для выполнения которых такая лицензия не требуется, то установление требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке копии Лицензии МЧС неправомерно.

Суд поддержал ФАС России - Решение Арбитражного суда города Москвы от 17.06.2022 по делу А40-70290/22-139-524.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Установление заказчиком требования об обеспечении заявки на участие в закупке исключительно путем внесения денежных средств на счет заказчика является нарушением Закона о закупках и образует состав административного правонарушения.

В ФАС России поступила жалоба ООО на действия заказчика (извещение N 32110494102), из Жалобы следует, что Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в Конкурсе исключительно путем внесения денежных средств на счет Заказчика.

Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требования об обеспечении заявки исключительно путем внесения денежных средств на счет Заказчика, противоречат положениям части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают требования части 25 статьи 3.2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Постановление ФАС России от 09.06.2022 по делу N 28/04/7.32.3-1258/2022.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Установление заказчиком требования об обеспечении заявки на участие в закупке исключительно путем внесения денежных средств на счет заказчика является нарушением Закона о закупках и образует состав административного правонарушения.

В ФАС России поступила жалоба ООО на действия заказчика (извещение N 32110494102), из Жалобы следует, что Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в Конкурсе исключительно путем внесения денежных средств на счет Заказчика.

Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требования об обеспечении заявки исключительно путем внесения денежных средств на счет Заказчика, противоречат положениям части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают требования части 25 статьи 3.2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Постановление ФАС России от 09.06.2022 по делу N 28/04/7.32.3-1258/2022.

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Суд указал ряд признаков антиконкурентного сговора при закупке по Закону N 223-ФЗ:

Заказчик провел 4 запроса котировок с одинаковым предметом закупки, но разными периодами оказания услуг. Исполнителем по всем договорам стала одна компания. По обращению других участников рынка УФАС установило сговор, это решение оспорили.

Суд посчитал сговор подтвержденным:

- некорректно определили предмет закупок.
- состав услуг не вполне соответствовал ему, из-за чего заинтересованные лица были введены в заблуждение и не смогли подать заявки;
- искусственно раздробили закупку, чтобы ускорить процедуру;
- дроблению способствовал расчет НМЦД не по Методике, вместо средней цены взяли наименьшую;
- подозрительно действовали при сборе данных для расчета начальной цены, после ответов на первый запрос направили новый, при этом круг адресатов поменялся, за исключением будущего исполнителя, а два других получателя оказались аффилированы с ним.

Постановление АС Северо-Западного округа от 05.08.2022 по делу N А21-9423/2020

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Суды напомнили, когда у контролеров нет оснований рассматривать жалобу на нарушение Закона N 223-ФЗ:

Контролерам пожаловались, что в проекте договора установили слишком большую неустойку за нарушения поставщика, а ответственность заказчика не предусмотрели. Нарушение предписали устранить.

Три инстанции признали решение незаконным: жалобу подал не участник закупки. Он может обжаловать только нарушения порядка размещения информации о закупке или подачи заявок. Заявитель не указал на них, а также не доказал, что его права ущемили, повод для жалобы — несогласие с размером неустойки в проекте договора.

У контролеров не было оснований ее рассматривать, антимонопольный орган не доказал, что заявителя можно отнести к лицам, чьи права могут нарушать действия заказчика. Этого достаточно, чтобы признать решение незаконным, доводы о том, что жалобу рассмотрели правомерно, поскольку заявитель был потенциальным участником закупки, неверные. Такой статус заявителя в данном случае не имел правового значения.

Постановление АС Центрального округа от 17.08.2022 по делу N А48-6465/2021

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Договор по Закону N 223-ФЗ не подписали из-за удорожания товара — суд не увидел недобросовестности:

Победителя признали уклонившимся, поскольку он не подписал договор.

Контролеры не включили сведения в РНП.

Заказчик не согласился с таким решением и обратился в суд.

Суд не поддержал: поскольку победитель, уведомил заказчика, что не может заключить сделку из-за повышения цен на товары, так как ввели ограничения, в подтверждение представил письма производителей, не отказывался исполнить договор и просил заказчика сделать это по предложенной цене, но с меньшим количеством продукции.

Суд также отметил: протокол признания участника уклонившимся от заключения договора не обязывает контролеров применять наказание. В каждом случае они должны оценить причины отказа от исполнения обязательств и серьезность последствий для заказчика. Поскольку последний все-таки заключил договор, значит существенные последствия не наступили.

Решение АС г. Москвы от 28.07.2022 по делу N А40-98972/22-84-729

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Нарушение Закона N 223-ФЗ при заключении договора не освобождает от его оплаты:

Заказчик не оплатил чистку кровли от снега, поскольку:

- договор заключили с нарушением Закона N 223-ФЗ — он недействительный;
- фамилии сотрудников подрядчика заказчику не сообщали, они не могли попасть на крышу.

Наличие актов на работы не означает, что их выполняли, чистку уже оплатили по другому контракту.

Три инстанции взыскали долг, проценты и госпошину: сделку заключили в обход Закона N 223-ФЗ.

Она оспоримая, но недействительной ее не признавали. Публичные интересы она не нарушает, по Закону N 44-ФЗ работы без госконтракта не оплачивают.

Для подрядчика по Закону N 223-ФЗ таких последствий нет, заказчик подписал акты без возражений, о подделке документов не сообщал, из заявок заказчика следует, что работы по контракту и спорному договору выполняли в разные периоды.

Постановление АС Московского округа от 20.07.2022 по делу N А40-25028/2021

Обзор судебной и антимонопольной практики по ФЗ №223:

Требование к опыту слишком детализировали — ВС РФ согласился, что заказчик нарушил Закон N 223-ФЗ:

Заказчик приобретал услуги по уборке корпусов университета. Часть из них принадлежала к объектам культурного наследия (ОКН). Опыт участников оценивали только из контрактов (договоров), по которым сходные услуги оказывали на ОКН, что принадлежат образовательным организациям.

Контролеры нашли нарушение.
Заказчик решение оспорил.

Три инстанции его не поддержали: критерий оценки ограничивает конкуренцию. Его удельный вес — 60%. Значит, участники с опытом оказания услуг на других объектах не смогут победить в закупке, если есть участник с требуемым опытом.

Из итогового протокола следует, что для победы второму участнику следовало снизить цену на 95%, заказчик не обосновал потребность в опыте именно на ОКН.

Техзадание не содержало особых условий или описания специфики услуг.

Определение ВС РФ от 01.07.2022 N 307-ЭС22-10770

Представитель ООО «РТС-тендер»

Тарасов Алексей Михайлович

a.tarasov@rts-tender.ru

+7 (965) 223-40-57



www.rts-tender.ru



8 800 77 55 800

ЗВОНОК ПО РОССИИ БЕСПЛАТНЫЙ



info@rts-tender.ru

support@rts-tender.ru