

НАИЗ

Национальная
Ассоциация
Институтов
Закупок

Национальная ассоциация институтов
закупок при поддержке Ассоциации
«Совет муниципальных образований»
Хабаровского края



НОВОСТИ В КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

Октябрь 2016г.

Новости в контрактной системе

Госзаказчик вправе указать, насколько далеко может быть место оказания услуг

Удаленность места предоставления услуг можно указать, например, в километрах. В то же время, если заказчик предусмотрит в документации конкретное место оказания услуг, он может нарушить Закон о защите конкуренции. Полагаем, этот вывод Минэкономразвития касается услуг, которые исполнитель предоставляет на своей территории. К ним относится техобслуживание транспортных средств. Ранее ведомство высказывало сходное мнение.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 04.05.2016 N Д28и-1214

Конфликта интересов с госзаказчиком нет - это может подтвердить отметка на площадке

По мнению суда, участник не нарушил письменную форму декларации, когда на электронной площадке поставил отметку об отсутствии конфликта интересов. Суд обратил внимание: нельзя отказать в допуске к аукциону на том основании, что не подан документ, раскрывающий понятие "отсутствие конфликта интересов". Напомним, Закон N 44-ФЗ под таким конфликтом понимает брачные или родственные связи, например, между директором участника и контрактным управляющим.

Документ: Обзор практики рассмотрения дел, утвержденный Президиумом ВС РФ 28.09.2016 (размещен на сайте ВС РФ 29 сентября 2016 года)

Конфликт интересов возник после подачи заявки - госзаказчику лучше не заключать контракт

Вывод можно сделать из постановления апелляции. Она рассмотрела ситуацию: на момент подачи заявки между заказчиком и участником не было конфликта интересов. Он возник до того, как участник стал победителем, но контракт все равно был заключен. Суд признал его недействительным, указав, что конфликт интересов должен отсутствовать с момента подачи заявки до выявления победителя. Считаем, позиция применима и к иным требованиям к участникам.

Документ: Обзор практики рассмотрения дел, утвержденный Президиумом ВС РФ 28.09.2016

Госзаказчики больше не смогут закупать импортную электронику без ограничений

Ограничения действуют с 30 сентября. Они распространяются на установленный правительством перечень товаров. В него входят ноутбуки, планшеты, принтеры, сканеры и другая техника.

Теперь заказчик должен отклонить заявки с предложением поставить иностранные товары, если соблюдаются следующие условия. Во-первых, закупается техника из утвержденного перечня. Во-вторых, подано не менее двух отвечающих требованиям заявок, в которых указаны отечественные товары. В-третьих, эти заявки не содержат предложения поставить один и тот же вид товара одного производителя.

Отметим, ограничение не касается ряда закупок. К ним относятся закупки, извещения о которых размещены в единой информационной системе до 30 сентября. Также ограничение не распространяется на закупки, проводимые не в РФ, если их цель - обеспечить деятельность заказчика в другой стране.

Документ: Постановление Правительства РФ от 26.09.2016 N 968 (вступило в силу 30 сентября 2016 года, за исключением отдельных положений)

Заказчик не должен указывать в реестре контрактов, что по госконтракту подан иск

Вывод следует из разъяснений Минэкономразвития. Оно отметило: включать в реестр контрактов информацию о том, что по контракту ведется судебная претензионная работа, не требуется. Ведомство сослалось на приказ Минфина. В нем есть перечень документов и сведений, которые заказчик составляет для реестра контрактов. Данные о том, что ведется претензионная работа, в этот перечень не входят.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 19.08.2016 N Д28и-2196

Госзаказчик нарушает принцип конкуренции, если указывает, где будет офис исполнителя

По мнению Минэкономразвития, устанавливать в аукционной документации конкретное место нахождения офиса исполнителя неправомерно. Позиция ведомства основана на том, что заказчик обязан соблюдать предусмотренный в Законе N 44-ФЗ принцип обеспечения конкуренции. Если все же указать место, где должен быть офис исполнителя, то это может ограничить количество участников закупки.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 18.07.2016 N Д28и-1909

Госзаказчику нельзя учитывать несостоявшийся аукцион в объеме закупок у малого бизнеса

Вывод Минэкономразвития касается аукциона, который проводился среди субъектов малого предпринимательства (СМП) и социально ориентированных некоммерческих организаций (СОНО).

Если этот аукцион не состоялся, потому что комиссия признала только одну заявку соответствующей требованиям документации, контракт заключается с единственным поставщиком. Тогда аукцион не учитывается в объеме закупок у СМП и СОНО.

Напомним, по итогам года заказчик обязан составить отчет об объемах закупок у таких субъектов. Его нужно разместить в единой информационной системе до 1 апреля года, следующего за отчетным.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 18.08.2016 N Д28и-2130

Госзаказчик не должен проводить по 44-ФЗ закупку услуг судебного эксперта

Разъяснение Минэкономразвития касается оплаты услуг эксперта и судебно-экспертного учреждения, которых назначил суд. Ранее у ведомства была иная позиция применительно к гражданскому процессу: при закупке услуг судебной экспертизы нужно применять Закон N 44-ФЗ.

В новом письме министерство пояснило, что Закон N 44-ФЗ не регулирует отношения по назначению экспертизы судом. Полагаем, заказчикам следует руководствоваться последним разъяснением.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 19.08.2016 N Д28и-2180

ВС РФ: госконтракт признается ничтожным, если между его сторонами есть конфликт интересов

Как отметил суд, стороны такого контракта должны вернуть друг другу все полученное. Если это невозможно, нужно возместить его стоимость деньгами.

Суд указал, что контракт, заключенный при наличии конфликта интересов между заказчиком и поставщиком, является ничтожной сделкой. Он нарушает Закон N 44-ФЗ, посягает на публичные интересы и права третьих лиц.

Таким образом, если заказчик обнаружит конфликт интересов, то он обязан отказаться от заключения контракта. Например, так следует поступить, если окажется, что член комиссии заказчика и учредитель участника, победившего в закупке, - братья. Если заказчик проигнорирует ситуацию и не откажется от заключения контракта, ему может грозить штраф как юрлицу в размере до 300 тыс. руб.

Документ: Обзор практики рассмотрения дел, утвержденный Президиумом ВС РФ 28.09.2016

ГУП, которые не финансируются из бюджета, с 2017 года должны перейти на закупки по 44-ФЗ

Минэкономразвития подчеркнуло, что государственные унитарные предприятия, которые не получают субсидий из бюджетной системы РФ, не стали исключением из общего правила: с 1 января 2017 года они будут проводить закупки по Закону N 44-ФЗ.

Разъяснение потребовалось, потому что у специалистов возник вопрос о том, все ли унитарные предприятия будут закупаться по Закону N 44-ФЗ. Часть из них не получает денег из бюджетной системы РФ и проводит закупки только за счет прибыли от коммерческой деятельности. Сейчас эти средства расходуются по Закону N 223-ФЗ. Однако с 1 января 2017 года их нужно расходовать в соответствии с Законом N 44-ФЗ.

Есть два исключения из нового правила. Унитарные предприятия смогут сохранить право проводить закупки по Закону N 223-ФЗ, только если:

- закупка финансируется за счет грантов;
- предприятие является исполнителем по контракту и привлекает третьих лиц. Это не касается контрактов с единственным поставщиком, заключенных на основании актов президента или правительства.

Чтобы реализовать такое право, заказчик должен иметь в единой информационной системе положение о закупке, предусмотренное Законом N 223-ФЗ.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 19.08.2016 N Д28и-2154

Госзаказчик должен будет рассчитывать НМЦК с учетом цен предыдущих контрактов

Правительство предлагает в Законе N 44-ФЗ установить, что при расчете начальной (максимальной) цены контракта заказчик обязан учитывать референтную цену товара.

Референтной будет называться цена единицы товара, сформированная с учетом цен прежних контрактов. Заказчику не придется исчислять ее самостоятельно: это произойдет автоматически в единой информационной системе (ЕИС). При расчете референтных цен контракт будет учитываться только в том случае, если данные о нем есть в ЕИС и к исполнителю не применялись неустойки.

Обязанность при закупках учитывать референтные цены касается и заказчиков по Закону N 223-ФЗ. Согласно проекту они должны внести в положение о закупке порядок применения таких цен, указанных в ЕИС.

Возможность при расчете НМЦК учитывать цены предыдущих контрактов есть у заказчика и сейчас. По Закону N 44-ФЗ, применяя метод сопоставимых рыночных цен, заказчик вправе опираться на общедоступную информацию. К ней относятся сведения о ценах по контракту, исполненному без нарушений. Если законопроект примут, использование цен предыдущих контрактов станет обязанностью заказчика.

Поправки помогут уменьшить риск злоупотреблений при формировании начальной (максимальной) цены контракта по Закону N 44-ФЗ и договора по Закону N 223-ФЗ. Заказчикам не удастся занижить эту цену, чтобы ограничить количество участников закупки.

Госзаказчик при приемке товара сам провел экспертизу - экспертное заключение ему не нужно

Минэкономразвития указывает: если заказчик проводит экспертизу результатов исполнения контракта своими силами, он не должен готовить заключение по ее итогам. Вывод ведомства основан на Законе N 44-ФЗ.

В этом случае достаточно оформить акт сдачи-приемки товаров, работ или услуг. Его подписывают уполномоченные сотрудники заказчика.

Акт сдачи-приемки и заключение о результатах экспертизы заказчик обязан приложить к отчету об исполнении контракта, который размещается в единой информационной системе. Если к экспертизе заказчик привлекал экспертов, экспертные организации, к отчету прикладывается их заключение. Если же заказчик проводил экспертизу своими силами, для соблюдения Закона N 44-ФЗ достаточно акта сдачи-приемки. Такой вывод следует из разъяснений Минэкономразвития.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 19.08.2016 N Д28и-2162

Участнику госзакупки не придется искать сведения о ее статусе: они будут в плане-графике

Правительство подготовило проект, по которому в плане-графике в единой информационной системе должен автоматически отражаться статус закупки "размещено извещение" или "контракт заключен". Не для всех закупок предусмотрен статус. Так, его не будет у закупок малого объема у единственного поставщика.

Проект касается требований к форме плана-графика закупок для обеспечения федеральных нужд.

Сейчас в плане-графике статус закупок не отражается. По общему правилу поставщик, подрядчик или исполнитель может узнать его из реестра закупок, размещенного в единой информационной системе. В отношении электронного аукциона эти сведения можно найти также на электронной площадке. Если изменения вступят в силу, данные о статусе закупки будут отражаться и в плане-графике.

Даже если проект не примут, план-график закупок для обеспечения федеральных нужд на 2017 год будет содержать больше информации, чем прежний. Например, в нем заказчики укажут дополнительные требования к участникам, размер обеспечения заявки и сведения о том, ограничен ли допуск к закупке иностранных товаров.

Госзаказчик должен расторгнуть контракт из-за смены названия улицы, где оказываются услуги

Если изменилось название улицы, которая определяет место оказания услуг, нужно выяснить, существенно ли это изменение для контракта. Если да, то госзаказчик должен расторгнуть его по соглашению сторон и провести новую закупку. Так считает Минэкономразвития.

Закон № 44-ФЗ позволяет изменять существенные условия контракта только в исключительных случаях. Они перечислены в указанном Законе и в основном связаны с изменением цены. Смены названия улицы в этом списке нет. Следовательно, госзаказчик должен сам оценить, изменяются ли существенные условия контракта. Если это так, придется расторгнуть контракт по соглашению сторон и провести новую закупку.

Министерство не поясняет, почему может поменяться название улицы: переименовывают ли ее по решению властей, или изменяется место оказания услуг. В обоих случаях вывод Минэкономразвития применим. Он поможет госзаказчикам сориентироваться, потому что Закон № 44-ФЗ эти ситуации не урегулировал.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 05.08.2016 N ОГ-Д28-9345

Госзаказчик должен указать в контракте, из бюджета какого уровня финансируется закупка

Эти сведения, по мнению Минэкономразвития, нужно включить также в извещение, закупочную документацию и проект контракта. Из прежних разъяснений ведомства ясно, что источник финансирования - существенное условие контракта. Без такого условия его могут признать незаключенным.

Позиция ведомства обоснована тем, что по Закону № 44-ФЗ источник финансирования должен быть указан в извещении. В закупочной документации, в свою очередь, надо отразить сведения из извещения. Контракт заключается на условиях, предусмотренных в извещении и документации. Значит, во всех трех документах должна быть информация об источнике финансирования. Если это средства из бюджета, необходимо уточнить его уровень - федеральный, региональный или местный.

Как следует из ГК РФ, договор считается незаключенным, если не согласованы существенные условия. Например, суд может признать незаключенным контракт, в котором не указан источник финансирования. В таком случае заказчик и поставщик должны вернуть неосновательно полученное имущество или возместить его стоимость. Кроме того, должностное лицо заказчика могут оштрафовать на 3 тыс. руб. за то, что документация утверждена с нарушением Закона № 44-ФЗ.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 29.07.2016 N ОГ-Д28-9219

Аукцион по 44-ФЗ: если госзаказчик не разместил допсоглашение в ЕИС, оно не заключено

Минэкономразвития указывает, что допсоглашение к контракту, как и сам контракт, считается заключенным с момента размещения в единой информационной системе. Министерство обосновало вывод положениями ГК РФ.

Соглашение об изменении договора по общим правилам ГК РФ совершается в той же форме, что и договор. Министерство провело аналогию с контрактом и отметило: допсоглашение считается заключенным, как только госзаказчик разместил его в ЕИС.

Чтобы разместить допсоглашение в ЕИС, сведения о нем заказчик должен направить в реестр контрактов в течение трех рабочих дней. Если развивать вывод ведомства, получается, что момент заключения допсоглашения - это момент включения его в реестр контрактов.

Ведомство подчеркивает: контракт или допсоглашение не станут недействительными, если информация о них не будет отражена в реестре. Из письма не до конца ясно, как это сочетается с выводом о необходимости включить допсоглашение в реестр контрактов. Выходит, допсоглашение, которое не разместили в ЕИС, с одной стороны, является незаключенным, а с другой - действительным, т.е. имеющим юридическую силу.

Чтобы избежать проблем, рекомендуем отражать в реестре контрактов информацию о допсоглашении. Это не только поможет придать ему юридическую силу, но и уберезет от административной ответственности. Ведь если не направить в реестр сведения и документы, то должностному лицу грозит штраф 20 тыс. руб.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 22.07.2016 N ОГ-Д28-9402

В заявку по 223-ФЗ участнику нельзя включить распечатку электронной выписки из ЕГРЮЛ

Вывод можно сделать из письма Минэкономразвития. Он применяется, если в положении о закупке и документации заказчик указал, что участники обязаны включить выписку из ЕГРЮЛ в состав заявки.

Если участник все-таки включил распечатку электронной выписки из ЕГРЮЛ в заявку, заказчик вправе ее отклонить. Это возможно, когда в положении о закупке и документации есть основание, позволяющее отклонить заявку в такой ситуации.

Заказчик может и не предусмотреть в положении о закупке и документации обязанность участников приложить к заявке выписку из ЕГРЮЛ. Ведь он самостоятельно формирует систему закупок и закрепляет ее в положении о закупке. Закон N 223-ФЗ только устанавливает общие принципы закупочной деятельности. В данном случае участник сам решает, прикладывать ли к заявке выписку и в какой форме ее нужно представить. Если документ не приложен, это не должно привести к отклонению заявки.

Чтобы избежать негативных последствий, рекомендуем участнику до подачи заявки внимательно изучить требования документации и положения о закупке.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 09.09.2016 N Д28и-2310

Госзаказчик не может в одностороннем порядке расторгнуть контракт на закупку малого объема

Вывод Минэкономразвития касается всех контрактов, сведения о которых не отражаются в реестре контрактов. Среди них контракты, заключенные по итогам закупок малого объема у единственного поставщика.

Чтобы отказаться от исполнения контракта, заказчик обязан разместить решение об отказе в единой информационной системе. Сделать это невозможно в отношении контрактов, сведения о которых не вносятся в реестр контрактов.

Напомним: чтобы заказчик смог отказаться от контракта, в нем должно быть соответствующее условие. Минэкономразвития и ФАС рекомендуют включать в проект контракта основания для отказа от исполнения, которые предусмотрены положениями ГК РФ о поставке, оказании услуг, подряде и других обязательствах.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 28.03.2016 N Д28и-886

В заявке две страны происхождения товара - в реестре контрактов госзаказчик указывает одну

По мнению Минэкономразвития, если в заявке на участие в электронном аукционе указано несколько стран происхождения товара, в реестр контрактов заказчику достаточно внести название одной из них. Видимо, он может сам решить, какую из стран указать. Ведомство этот вопрос не прояснило.

В первой части заявки на участие в электронном аукционе нужно отразить наименование одной страны происхождения товара. Однако заказчик порой получает заявки, в которых содержится информация о нескольких странах происхождения конкретного товара. Отклонять такие заявки, с точки зрения ведомства, заказчику не следует. В реестре контрактов при этом необходимо указать только одну из стран, перечисленных в заявке.

Министерство уже отмечало, что заказчик не может отказать в допуске к электронному аукциону участнику, который на основании декларации о соответствии указал в заявке несколько стран происхождения товара. Как отражать сведения о них в реестре контрактов, не разъяснялось.

Если участнику откажут в допуске из-за того, что в заявке указано несколько стран, должностному лицу заказчика грозит штраф до 30 тыс. руб.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 06.04.2016 N Д28и-899

При смешанной закупке госзаказчик не может предоставить преимущество организации инвалидов

Когда закупаются товары, работы и услуги из правительственного перечня, организации инвалидов получают преференции. Но если заказчик включил в один лот такие товары и услуги, не входящие в этот перечень, то преимущество организациям инвалидов предоставить нельзя.

Если заказчик все же установит преимущество для организаций инвалидов, контрольный орган сможет признать его действия нарушением принципа обеспечения конкуренции Закона № 44-ФЗ. Ведь участники закупки необоснованно будут находиться в неравных условиях.

Когда такое преимущество установлено законно и в закупке побеждает организация инвалидов, она направляет заказчику требование предоставить преимущество. Заказчик увеличивает до 15% цену контракта, предложенную этим участником, и заключает с ним контракт. Измененная цена не может быть больше начальной (максимальной) цены контракта.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 28.03.2016 № Д28и-747

Заключить договор по 223-ФЗ можно лишь через 10 дней после размещения итогового протокола

Именно такой срок отведен законодательством на обжалование действий, бездействия заказчика. Если заказчик предусмотрит в положении о закупке по 223-ФЗ меньше времени для заключения договоров, это ограничит право участников на обжалование.

Как отметило Минэкономразвития, по Закону о защите конкуренции у участников есть 10 дней на обжалование действий, бездействия заказчика. Срок исчисляется либо со дня подведения итогов торгов по 223-ФЗ, либо со дня размещения их результатов в единой информационной системе.

Если заказчик не учтет это в положении о закупке и установит меньший срок заключения договора по итогам торгов, например пять дней, то его действия будут направлены против прав участников закупки. В таком случае антимонопольный орган при наличии нарушений не успеет принять необходимые меры до заключения контракта. Да и обращение участников закупки с жалобой будет лишено юридического смысла, поскольку договор может быть уже заключен.

Документ: Письмо Минэкономразвития России от 20.07.2016 № ОГ-Д28-8807

Госзаказчик должен платить пени в большем размере, если этого требует специальный закон

ВС РФ пояснил: госзаказчики должны платить неустойку по контракту на энерго-снабжение в размере 1/130 ставки рефинансирования ЦБ РФ за каждый день просрочки, а не 1/300, как это предусмотрено Законом N 44-ФЗ.

Закон N 44-ФЗ определяет особенности участия заказчиков в гражданско-правовых отношениях. Есть и специальные законы, например Закон о газоснабжении, Закон об электроэнергетике. Рассчитывать пени, взыскиваемые с заказчика, надо с учетом именно их положений. Эти законы установили пени для потребителя услуг в размере 1/130 ставки рефинансирования Банка России за каждый день просрочки от не выплаченной в срок суммы.

Иную точку зрения высказывал Минфин. Ведомство отмечало: если каким-либо законом для заказчика установлен иной, чем в Законе N 44-ФЗ, размер неустойки, все равно применяется Закон N 44-ФЗ.

При расчете неустойки по контракту заказчикам и участникам следует помнить: с 1 января 2016 года Банк России не устанавливает значение ставки рефинансирования. Она приравнивается к ключевой. С 19 сентября ключевая ставка равна 10% годовых.

Документ: Обзор судебной практики ВС РФ N 3 (2016), утвержденный Президиумом ВС РФ 19.10.2016

Когда есть запрет на госзакупку импортных товаров, в заявке должен быть сертификат СТ-1

Если при проведении электронного аукциона установлен запрет на допуск иностранной продукции к закупке, участник должен документально подтвердить страну происхождения товара. Например, он может включить в состав заявки сертификат по форме СТ-1. К такому выводу пришел ВС РФ.

Верховный суд высказал это мнение в споре о запрете на допуск товаров, работ, услуг, которые заказчик закупал для нужд обороны и госбезопасности. Однако применять позицию ВС РФ можно и при других ограничениях на закупку иностранной продукции. Например, когда запрещено закупать отдельные импортные товары машиностроения и легкой промышленности.

Документ: Обзор судебной практики ВС РФ N 3 (2016), утвержденный Президиумом ВС РФ 19.10.2016

Срок пребывания данных об участнике госзакупок в РНП нельзя исчислять с даты их внесения

ВС РФ пояснил, с какого момента следует исчислять срок, в течение которого сведения об исполнителе находятся в реестре недобросовестных поставщиков.

Срок нужно отсчитывать не со дня фактического внесения данных, а с даты, когда антимонопольный орган должен был отразить их в реестре недобросовестных поставщиков (РНП) в соответствии с законодательством. При этом не имеет значения, почему данные поздно попали в реестр: заказчик нарушил срок направления сведений или антимонопольный орган не вовремя включил их в реестр.

Документ: Обзор судебной практики ВС РФ N 3 (2016), утвержденный Президиумом ВС РФ 19.10.2016

Информация собрана и подготовлена
ООО "СО "Система закупок"

Информация взята с сайта "Консультант Плюс"

Если нашли ошибку просим вас сообщить по тел: 8 (4212) 20-03-92
или прислать письмо на нашу электронную почту ky.goszakaz@gmail.com .

Также оставляйте свои вопросы на нашем сайте www.zakupki27.ru .