

# НАИЗ

Национальная  
Ассоциация  
Институтов  
Закупок

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



## **НОВОСТИ В КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ**

**Декабрь 2015г.**

## Новости в контрактной системе

### После реорганизации в форме присоединения заказчик формирует новый план-график

В такой ситуации совокупный годовой объем закупок нужно определять с момента реорганизации. При этом необходимо учитывать объем закупок юрлиц, которые присоединены к заказчику.

### Договор лизинга следует заключать в рамках Закона N 44-ФЗ

Этот Закон распространяется и на правоотношения, которые возникают при исполнении данного договора.

В Законе о лизинге предусмотрены особенности договора, заключаемого с государственным (муниципальным) учреждением. Если оно является лизингополучателем, то в договор включается, в частности, запрет обеспечивать залогом выполнение обязательств. Исключением является залог имущества, которое передается в лизинг.

### ВС РФ: исполнитель может не получить оплату за услуги, оказанные без контракта

В обзоре судебной практики ВС РФ подтвердил, что плата за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги не взыскивается, если контракт не заключался. При ином подходе нужды заказчика удовлетворялись бы в обход норм Закона N 44-ФЗ.

Однако суд отметил, что исполнитель имеет право требовать вознаграждение, если поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг обязательны для него независимо от волеизъявления сторон.

В обзоре приведен случай, когда при рассмотрении дела было отказано в оплате юридических услуг, которые не являлись ни социально значимыми, ни необходимыми.

### Если НМЦК в обосновании превышает лимиты, ее размер в документации может быть меньше

Правило применимо, когда количество приобретаемых товаров, объем выполняемых работ, оказываемых услуг не меняется. Повторно обосновывать начальную (максимальную) цену контракта (НМЦК) не нужно.

Позиция следует в том числе из положений бюджетного законодательства, согласно которым государственные (муниципальные) контракты оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств.

Полагаем, вывод касается, например, случаев, когда заказчик при подготовке документации обосновал НМЦК, однако позднее у него была отозвана часть лимитов, а сумма в сформированном ранее обосновании превышает их.

## **Каждый том заявки на участие в конкурсе должен содержать описание**

Если участник открытого конкурса снабдил первый том заявки единой описью документов, а второй и третий тома описи не содержат, комиссия заказчика вправе отклонить заявку.

## **В следующем году предлагают изменять существенные условия контрактов по правилам 2015 года**

Новые правила аналогичны тем, которые были установлены Правительством РФ в 2015 году. Изменить существенные условия контракта можно будет по соглашению сторон в том числе когда действие контракта превышает шесть месяцев, а исполнение завершается в 2016 году.

## **Участник может сообщить в заявке только о согласии на поставку товара**

Данное правило действует, когда участник поставляет товар с тем же товарным знаком и характеристиками, что и в документации. Если он намерен поставить эквивалент, то кроме согласия необходимо привести конкретные показатели товара.

## **Допуск к закупкам иностранных лекарств, входящих в перечень ЖНВЛП, ограничат**

С 10 декабря при закупках жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (ЖНВЛП) заказчики обязаны отклонять все заявки (окончательные предложения), содержащие предложение о поставке товара иностранного происхождения.

Данное правило действует, если подано не менее двух заявок (окончательных предложений), соответствующих требованиям, которые установил заказчик. При этом к поставке предлагаются лекарственные препараты, происходящие из государств - членов Евразийского экономического союза и произведенные не одним и тем же производителем (производителями, входящими в одну группу лиц).

В отношении описанного ограничения предусмотрен ряд исключений. Например, правило не распространяется на закупки лекарственных препаратов, извещения о которых опубликованы до указанной выше даты.

## **Если в закупке побеждает группа лиц, заключается один договор со всеми**

Подписание договора может осуществляться одним из лиц, выступающих на стороне такого участника.

Данное лицо должно иметь соответствующие полномочия от остальных лиц (например, надлежащим образом оформленную доверенность). Указанный вывод касается договоров, которые заключаются в рамках закупок, проведенных на основании положений Закона N 223-ФЗ.

## **Правила отсрочки уплаты неустоек и их списания будут действовать и в 2016 году**

Заказчики смогут предоставить отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пени), а также списать их в случаях и порядке, аналогичных тем, которые были установлены Правительством РФ в отношении 2015 года.

Так, основным условием для списания является исполнение в 2016 году поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в полном объеме всех обязательств по контракту, за исключением гарантийных.

## **Если в заявке указана любая страна происхождения товара, отказать в допуске нельзя**

К такому выводу можно прийти, проанализировав письмо Минэкономразвития. Ведомство поясняет: рассматривая первую часть заявки на участие в электронном аукционе, нельзя отказать в допуске из-за того, что подана недостоверная информация о стране или сведения не представлены.

## **В 2016 году основания не устанавливать требования об обеспечении контракта будут прежними**

Перечень дополнительных случаев, когда заказчик вправе не устанавливать требование предоставить обеспечение исполнения контракта, будет аналогичен действующему сейчас.

Одним из этих случаев является проведение закупки только у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

## **Чтобы подтвердить опыт выполнения контрактов, можно представить любой имеющийся акт**

Закон N 44-ФЗ не устанавливает формы актов выполненных работ (оказанных услуг). В связи с этим можно подать акты, составленные по установленным законодательством формам или иным унифицированным формам. Если они отсутствуют, то используется произвольная форма.

## **При ликвидации фирмы подрядчика нужно обратиться в суд для расторжения контракта**

Если в контракте отсутствует условие об одностороннем отказе от его исполнения, то заказчик может требовать расторгнуть контракт в судебном порядке.

Полагаем, у заказчика, который решит последовать рекомендации Минэкономразвития, могут возникнуть трудности. Например, неясно, кто будет ответчиком в споре по такому делу.

Чтобы снизить риски, можно предусмотреть в контракте условие о том, что исполнитель обязан оповестить заказчика о начале ликвидации, а заказчик, получивший такое уведомление, вправе расторгнуть контракт в одностороннем порядке.

## **Преобразованное юрлицо применяет тот закон, по которому начата закупка**

Если в ходе закупки организационно-правовая форма заказчика меняется, то закупка завершается в соответствии с тем законом, по которому она началась. Правило касается закупок по Закону N 44-ФЗ и Закону N 223-ФЗ.

## **Цена контракта на оказание услуг по энергоснабжению не может быть ориентировочной**

Заключение такого вида контрактов не предусмотрено в перечне случаев, когда вместо твердой цены контракта устанавливаются ее формула и максимальное значение.

Однако заказчик вправе увеличить цену не более чем на 10%, если в документации и контракте была предусмотрена возможность изменить объем в рамках этой величины. Если цена возрастает на большую сумму, заказчик вправе провести новую закупку по Закону N 44-ФЗ.

## **Если в удостоверении на товар и документации указаны разные названия, заявка не отклоняется**

В Законе N 44-ФЗ не предусмотрено, что наименования товара в первой части заявки и регистрационном удостоверении должны совпадать.

Суд поддержал решение УФАС: заказчик, который из-за разных названий товара в удостоверении и документации отклонил заявку участника, действовал незаконно. Было отмечено, что предложенный к поставке и указанный в документации товары имеют идентичные характеристики и предназначение.

## **Величина снижения начальной (максимальной) цены контракта не округляется**

Когда заказчик решает, применять ли антидемпинговые меры, то по Закону N 44-ФЗ величина снижения начальной (максимальной) цены контракта (НМЦК) в процентах не округляется до целого значения.

Суд подтвердил решение антимонопольного органа: заказчик не имел права требовать от победителя аукциона соблюдения антидемпинговых мер, поскольку тот снизил НМЦК не на 25% и более, а на 24,9973%.

По нашему мнению, в подобных ситуациях заказчику целесообразно рассчитывать процент снижения НМЦК самостоятельно.

## **К отчету об исполнении контракта нужно будет прилагать фотографии объектов**

Требование планируется установить для контрактов на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Кроме того, у Правительства появится право определять, в каких случаях для приемки результатов исполнения контракта заказчик обязан создать комиссию. Высшие исполнительные органы субъектов РФ и местные администрации смогут принять дополнительные перечни таких случаев.

## **Победитель-СМП не обязан привлекать субподрядчиков из числа малых предприятий**

Заказчик не может требовать, чтобы к исполнению контракта привлекались субподрядчики (соисполнители) из числа субъектов малого предпринимательства (СМП) или социально ориентированных некоммерческих организаций, если победителем стал один из них. Это ограничение рекомендуется включать в контракт.

## **Закупки по Закону N 223-ФЗ проводят на электронных площадках, отобранных по Закону N 44-ФЗ**

Порядок отбора площадок для осуществления электронных закупок будет определен в постановлении Правительства. Сейчас этот документ не опубликован. После его принятия любой оператор электронной площадки сможет поучаствовать в отборе. Такого мнения придерживается Минэкономразвития.

## **Такой критерий оценки заявок, как членство участника в СРО, может ограничить конкуренцию**

Если в качестве одного из показателей критерия "деловая репутация" заказчик установит членство участника в саморегулируемой организации (СРО), это может быть признано ограничением количества участников закупки.

Участник вправе представить свидетельство СРО, членство в которой не обязательно. Однако наличие данного документа не означает, что участник имеет более высокую квалификацию, чем остальные, и может предложить лучшие условия исполнения контракта. Кроме того, вступление в СРО требует временных и финансовых затрат.

## **При проведении запроса котировок нельзя указать ориентировочную цену контракта**

Вывод применим и в ситуации, когда контракт заключается с единственным поставщиком. В этих случаях контракт не может содержать также формулу расчета цены и ее максимальное значение.

Согласно Закону N 44-ФЗ разрешено указывать ориентировочную цену контракта либо формулу ее расчета и максимальное значение в соответствии с аналогичными сведениями из документации. Воспользоваться этим правом заказчик может только в установленных Правительством случаях (например, при закупке услуг по оценке недвижимости). При проведении запроса котировок, а также при заключении контракта с единственным поставщиком документацию заказчик не готовит.

## **Появится сайт, на котором разместят реестр отечественного программного обеспечения**

Официальным сайтом оператора реестра будет реестр - по.рф. Напомним, с 1 января запрещено закупать иностранное программное обеспечение.

## **Односторонний отказ от контракта возможен, только если исполнитель нарушил его условия**

Минэкономразвития делает данный вывод, исходя из системного толкования норм Закона N 44-ФЗ. Согласно одной из них заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если нарушение его условий было устранено в срок.

Необходимо отметить: из положений указанного Закона следует, что расторгнуть контракт в одностороннем порядке можно и на основании ГК РФ, если это закреплено в контракте. В кодексе предусмотрено право заказчика отказаться от договора оказания услуг, даже если нарушений со стороны исполнителя нет, при условии, что все его расходы заказчик компенсирует. Правомерность такого отказа подтверждает и судебная практика.

## **Оценивать опыт выполнения работ только по государственным контрактам неправомерно**

Если заказчик использует такой критерий оценки заявок, как опыт проведения строительных работ по государственным и муниципальным контрактам, преимущество имеют участники, исполнявшие данные контракты. Однако опыт не зависит от того, в публичных интересах осуществлялись работы или в частных.

## **Если страна происхождения медизделия не подтверждена сертификатом, заявку могут отклонить**

Возможность возникает, когда представлены как минимум две другие заявки, соответствующие установленным требованиям. Заявку без сертификата о происхождении изделия отклонят, так как будет считаться, что к поставке предлагается товар иностранного производства.

Разъяснения касаются ситуации, когда в документации предусмотрено ограничение допуска иностранных медицинских изделий.

Ранее Минэкономразвития указывало, что в этом случае заявка без сертификата отклоняется.

## **При вторичной упаковке лекарственных средств страна происхождения не меняется**

К выводу можно прийти, проанализировав разъяснения Минэкономразвития. Ведомство указало: при вторичной упаковке лекарственных средств код 3004 ТН ВЭД не изменяется.

Вывод основан также на положениях Соглашения Правительств государств - участников стран СНГ. Как сказано в этом документе, страна происхождения товара меняется, когда изменен хотя бы один из первых четырех знаков кода ТН ВЭД. При вторичной упаковке лекарственных средств такого изменения не происходит.

## **С 1 января ставка рефинансирования будет приравнена к ключевой ставке**

Заказчикам и поставщикам (исполнителям, подрядчикам) предстоит применять в том числе при расчете неустойки по контракту ключевую ставку в размере, определенном Банком России на соответствующую дату.

С 1 января самостоятельное значение ставки рефинансирования не устанавливается, она будет изменяться одновременно с ключевой ставкой на равную величину.

В настоящее время действуют: ставка рефинансирования - 8,25%, ключевая ставка - 11%.

## **Определен порядок обязательного общественного обсуждения закупок в 2016 году**

Порядок касается в том числе закупок с начальной (максимальной) ценой контракта более 1 млрд руб.

Новые правила в основном повторяют положения Порядка, утвержденного для 2014 - 2015 годов. Одно из отличий - отражение в ЕИС сведений о том, что заказчик нарушил срок для размещения ответа на замечания, предложения.

## **Изменен перечень товаров, при закупке которых организации инвалидов имеют преимущество**

Перечень приводится в соответствие с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2). Новый список во многом совпадает с прежним.

Напомним: если закупаются товары из данного перечня и победителем признается организация инвалидов, предложенная цена контракта увеличивается не более чем на 15%. При этом она не должна превышать начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о закупке.

## **Заказчики смогут реструктурировать задолженность коммерческих банков и в 2016 году**

Предлагается разрешить заказчикам заменять первичные обязательства коммерческих банков по банковским гарантиям на обязательства, которые предусматривают другие способы исполнения.

Новые правила сходны с действующими: заказчик будет принимать решение о реструктуризации задолженности банка, к которому предъявлено требование по банковской гарантии, на основании соответствующего обращения.

## **Федеральный бюджет на 2016 год утвержден**

Соответствующий закон был принят Госдумой 4 декабря (опубликован 15 декабря). Заказчикам, которые получают финансирование из федерального бюджета, необходимо не позднее одного календарного месяца после его принятия разместить на официальном сайте план-график.

## **Обеспечение заявки перечислят на счет заказчика, даже если участник не включен в РНП**

Если участник уклонился или отказался от заключения контракта, внесенное им обеспечение заявки перечисляется на счет заказчика независимо от того, содержится ли информация о таком участнике в реестре недобросовестных поставщиков (РНП). Вывод основан на положениях Закона N 44-ФЗ, согласно которым денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, перечисляются на указанный заказчиком счет при уклонении или отказе участника заключить контракт.

## **Требование заключить контракт на бумажном носителе правомерно при проведении аукциона**

Условие проекта контракта о том, что он должен быть составлен в трех имеющих равную юридическую силу экземплярах, один из которых предназначен для органа исполнительной власти, суд признал правомерным. Рассматриваемая ситуация сложилась при проведении аукциона.

Антимонопольный орган указал, что по Закону N 44-ФЗ такой контракт заключается путем обмена электронными документами. Его составление на бумажном носителе не предусмотрено.

Эти доводы суд не принял. Спорное условие является договоренностью между будущим победителем и заказчиком оформить контракт на бумажном носителе с целью предоставить его органу исполнительной власти. Исполнить условие предполагалось после заключения контракта в электронной форме.

## **Правительство разработало поправки к проекту закона об электронных процедурах закупок**

Изменения коснулись большинства положений проекта закона. Так, участники закупок будут обязаны зарегистрироваться в единой информационной системе. Данные, представляемые при регистрации, используют в том числе для аккредитации участников на электронных площадках.

Как и предусматривалось, заявки на участие в электронных закупках будут подаваться через электронные площадки. Запланировано, что Госдума рассмотрит законопроект во втором чтении 22 декабря.

## **Для поставщиков турецких товаров могут установить повышенное обеспечение контракта**

В отношении участников закупок, в частности предлагающих к поставке товары турецкого происхождения, по инициативе Минфина могут установить повышенное обеспечение исполнения контракта. Нововведение касается закупок по Закону N 44-ФЗ.

Если закупки проводятся в рамках как Закона N 44-ФЗ, так и Закона N 223-ФЗ, допуск турецких товаров (работ, услуг) или выполнение работ, которое осуществляется зарегистрированными в Турецкой Республике организациями, предполагается ограничить.

## **Нарушив нормы Закона N 223-ФЗ о закупках у СМСП, заказчик должен применять Закон N 44-ФЗ**

Если при закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) заказчик нарушил нормы Закона N 223-ФЗ, то он не сможет их применять. Ему придется использовать отдельные положения Закона N 44-ФЗ. Эти поправки Правительство предлагает внести в проект об изменении Закона N 223-ФЗ.

Кроме того, могут сделать закрытым перечень способов закупок, которые заказчики вправе применять в рамках Закона N 223-ФЗ. Он включает следующие виды: конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), закрытые закупки.

## **Правительство предложило усовершенствовать закупочные процедуры**

Поправки планируется внести в законопроект о переходе на электронные закупки, который рассматривает Госдума. Обращают на себя внимание следующие изменения.

В объеме закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций можно будет учесть контракты, которые заключены с единственным поставщиком из числа таких субъектов по результатам несостоявшихся процедур. Сейчас согласно положениям Закона № 44-ФЗ закупки у единственного поставщика не учитываются в этом объеме.

Также Правительство будет вправе определить требования к формированию лотов при закупках отдельных видов товаров, работ, услуг и минимальный срок исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта.

### **В порядке оценки заявок должны быть критерии, позволяющие оценить равное нулю предложение**

В противном случае заказчик нарушает положения Закона № 223-ФЗ и КоАП РФ, так как порядок оценки заявок не может быть применен в равной степени ко всем участникам закупки.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок комиссия не оценила заявку, содержащую предложение в размере ноль рублей. Кроме того, в ее отношении указано: "определить числовое значение математически не представляется". Эти действия содержат признаки правонарушения, предусмотренного нормами КоАП РФ.

### **Если в заявке указана любая страна происхождения товара, отказать в допуске нельзя**

К такому выводу можно прийти, проанализировав письмо Минэкономразвития. Ведомство поясняет: рассматривая первую часть заявки на участие в электронном аукционе, нельзя отказать в допуске из-за того, что подана недостоверная информация о стране или сведения не представлены.

### **Сведения о закупке услуг по аудиту размещают в разделе закупок по Закону № 44-ФЗ**

Заказчики, закупающие услуги по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности, размещают сведения на официальном сайте в разделе, предназначенном для данных о закупках по Закону № 44-ФЗ. Правило применимо, если закупки услуг проводятся в форме открытого конкурса согласно этому Закону. Чтобы иметь доступ к разделу закупок по Закону № 44-ФЗ, необходимо в установленном порядке получить соответствующую электронную подпись.

## **ФАС указала, как обжаловать закупку услуг по аудиту, если заказчик применяет Закон N 223-ФЗ**

Когда заказчик применяет Закон N 223-ФЗ, но закупку услуг по обязательному аудиту обязан проводить по Закону N 44-ФЗ, его действия (бездействие) оспаривают, руководствуясь положениями Закона о защите конкуренции. Вывод антимонопольного органа обоснован следующим. Так как закупка услуг по обязательному аудиту должна осуществляться по Закону N 44-ФЗ, ее нельзя обжаловать на основании норм Закона N 223-ФЗ. Недопустимо оспаривание и согласно положениям Закона N 44-ФЗ, поскольку заказчики не являются государственными или муниципальными заказчиками. Закупки услуг по обязательному аудиту относятся к торгам, проведение которых необходимо в силу закона. Следовательно, действия (бездействие) заказчика при такой закупке нужно обжаловать в соответствии с нормами Закона о защите конкуренции.

## **Преференции с 1 января распространяются и на закупку отдельных товаров из Киргизии**

При закупках товаров из перечня по Закону N 44-ФЗ преференции в отношении цены контракта будут у участников, которые предлагают к поставке товары, произведенные в государствах - членах ЕАЭС (России, Беларуси, Казахстане, Армении, Киргизии). Страна происхождения товара указывается в заявке по общероссийскому классификатору стран мира. Страну происхождения подтверждает декларация. Если она отсутствует, действие приказа на участника не распространяется. Новые правила используются, если извещения о закупках размещаются в единой информационной системе с 1 января.

## **Если участник не конкретизировал, является ли он СМП или СОНО, заявка не отклоняется**

Правило касается ситуации, когда участник запроса котировок указал в заявке на принадлежность к субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (СМП и СОНО), но не уточнил, к какой именно категории относится.

Минэкономразвития также разъяснило: чтобы подтвердить принадлежность к СМП и СОНО, участнику запроса котировок достаточно упомянуть об этом в заявке.

## **Госдума отложила рассмотрение законопроекта о переходе на электронные процедуры закупок**

Совет Госдумы перенес на более поздний срок рассмотрение проекта федерального закона, в котором предлагалось предусмотреть в Законе N 44-ФЗ новые электронные способы определения поставщиков. Дата повторного заседания не определена.

## **В порядке оценки можно закрепить право подтвердить опыт документами реорганизованного лица**

Заказчик может установить в документации право участника подтвердить наличие опыта выполнения работ, оказания услуг документами, полученными в результате правопреемства. Запрета на такие действия Закон N 44-ФЗ не содержит.

## **Банк, осуществляющий сопровождение, нужно выбирать до начала закупки**

Заказчик также вправе выбрать банк для сопровождения нескольких контрактов, которые только планирует заключить.

Напомним: Правительство установило ряд случаев, при которых требуется банковское сопровождение при исполнении контракта. Например, к ним относится ситуация, когда начальная (максимальная) цена контракта превышает 15 млрд руб. и необходимость сопровождения предусмотрена государственной программой.

## **При вскрытии конвертов необходимая информация оглашается по каждой заявке**

К необходимой информации по Закону N 44-ФЗ относятся наименование (фамилия, имя, отчество), почтовый адрес участника, данные о наличии в составе заявки сведений и документов, предусмотренных конкурсной документацией, и о предлагаемых условиях исполнения контракта, которые являются критериями оценки. Должно быть сообщено в том числе конкретное содержание предложения участника по нестоимостным критериям оценки.

Напомним, что всю оглашаемую информацию необходимо отражать в протоколе.

## **Проведение закупки без участия контрактной службы не является административным нарушением**

Из разъяснений Минэкономразвития следует, что проведение закупки без участия контрактной службы и без согласования с ней не считается административным правонарушением.

По мнению ведомства, указанные действия не содержат признаков такого правонарушения, как принятие решения о способе определения поставщика с нарушением установленных законодательством требований.

Если при проведении закупки допущены иные нарушения, предусмотренные нормами КоАП РФ, заказчика или должностное лицо могут привлечь к ответственности.