



Федеральная
Антимонопольная
Служба

**Типичные нарушения Заказчиков.
Актуальная судебная практика.
Ответы на вопросы.**

Милонaeц Ольга Викторовна

2024 г. Астрахань

Цифровизация закупок началась не сегодня!

С 01 октября 2023 года описание объекта по ст. 33 в структурированном виде.

Немного теории в датах:

01/01/2022 – электронная приёмка; подписание протокола в электронном виде; подача жалобы в электронном виде.

01.07.2022 – электронный документооборот при применении неустойки (ЕИС); формирование отказа от исполнения контракта в одностороннем порядке через ЕИС.

01.01.2023 – при подаче жалобы участника закупки проверяют на наличие «предквалификации»; жалоба автоматически в реестре жалоб в ЕИС.

01.10.2023 – цифровое Извещение (по сути ТЗ) в части характеристик.; цифровая заявка участника в части характеристик товара; право-цифровые контракты.

01.04. 2024 – цифровые контракты по электронным процедурам.

01.07.2024 перенесли 01.01.2025 года – доп. соглашения в цифровом виде, расторжение контракта в цифре, цифровые контракты у ед. поставщика 2,6,11,12,28.1,54,55 ч. 1 ст. 93 и п. 25 (когда нет заявок). (ч. 14 ст. 93 Закона № 44-ФЗ

Где это написано?

-Постановление Правительства РФ от 8 июня 2018 г. N 656 "О требованиях к операторам электронных площадок, операторам специализированных электронных площадок, электронным площадкам, специализированным электронным площадкам и функционированию электронных площадок, специализированных электронных площадок, подтверждению соответствия таким требованиям, об утрате юридическим лицом статуса оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки».

*-Постановление Правительства Российской Федерации от 31.10.2022 № 1946
«О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и признании утратившими силу постановления Правительства Российской Федерации от 26 сентября 1997 г. № 1222 и отдельных положений некоторых актов Правительства РФ».*

*-Постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145
"Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования указанного каталога» (П. 7)*

Условия обязательности структурированного ООЗ

По способам закупки: обязанность подготовки структурированного описания объекта закупки действует при проведении закупки в форме электронной процедуры, закрытой электронной процедуры, проводимых по 44-ФЗ (Постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования указанного каталога" (пункт 7)).

С какого периода применяем: обязанность подготовки структурированного описания объекта закупки действует при осуществлении закупки, начиная с 01 октября 2023 года (см. пункт 4 постановления Правительства РФ от 31.10.2022 № 1946).

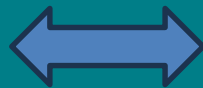
По предмету контракта: структурированное ООЗ обязательно к применению по всем предметам контракта, в том числе при закупке работ и услуг (Постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования указанного каталога" (пункт 7)).

По сфере применения: Структурированное ООЗ обязательно к применению даже при отсутствии в КТРУ соответствующей позиции. (см. письмо Минфина России от 25.09.2023 N 24-03- 09/90944).

По характеристикам: Структурированное ООЗ обязательно при наличии у объекта закупки функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристики, подлежащих включению в описание на основании п. 1 ч. 1 ст. 33 44-ФЗ. (Постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования указанного каталога" (пункт 7)).

По формированию документации: структурированное ООЗ должно сопровождаться отдельным файлом описания, которое прилагается к такому извещению в форме электронного документа или образа бумажного документа, сформированных без использования ЕИС (см. пункт 1 части 2 статьи 42 Закона N 44-ФЗ, письмо Минфина России от 25.09.2023 N 24-03- 09/90944).





Заказчики:

При закупке ТРУ, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, **заказчик** осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона.

При проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур характеристики, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 33, указываются с использованием ЕИС при формировании извещения об осуществлении закупки, приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 статьи 42, пунктом 1 части 1 статьи 75 Федерального закона соответственно. (П.7 145 ППРФ).

Участники:

При формировании предложения участника закупки в отношении объекта закупки, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 43 Федерального закона, с использованием ЭП формируются наименование страны происхождения товара, товарный знак (при наличии у товара товарного знака), а также характеристики предлагаемого участником закупки товара в части характеристик, содержащихся в извещении об осуществлении закупки в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 42 Федерального закона. (п. 31 ППРФ 656)

В цифровых закупках действия заказчика последовательны.

Ошибка на этапе формирования извещения наследуется в контракт, сведения об оплате и электронный акт приемки.

1. Указаны неверно (не все...) обязательные характеристики КТРУ (наименование, характеристики, единица измерения).
2. Дополнительные характеристики, когда их в позиции КТРУ недостаточно (п. 5 постановления № 145) технические, функциональные, качественные, эксплуатационные) обосновываем. Запрещены в закупках радиоэлектроники (подп. «а» п. 5 Правил из постановления № 145, письмо Минфина от 29.03.2022 № 24-06- 06/25188).
3. По части 12 статьи 93 Закона № 44-ФЗ указывать дополнительные характеристики недопустимо. (подп. «а» п. 1 ч. 12 ст. 93 Закона № 44-ФЗ, письмо Минфина от 10.08.2023 № 24-03-06/75075).

4.! Если позиция КТРУ не содержит характеристик и вы их добавили дополнительно, заполните обоснование краткое в структуре или подробное с ссылкой на файл.

Каталог товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и его применение в закупках

Каталог обязателен к применению для ТРУ, внесенных в него (ч. 1.1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ).

Правила использования КТРУ утверждены ПП РФ от 08.02.2017 № 145.

Заказчик, при описании объекта, включенного в КТРУ, обязан указывать:

- наименование товара (работы, услуги);
- единицы измерения (при наличии);
- описание товара (работы, услуги), при наличии такого описания в соответствующей позиции КТРУ.

«Применение в описании объекта закупки дополнительных характеристик возможно только при наличии обоснования их применения (указывается в извещении), а для радиоэлектронной продукции, включенной в перечень, утвержденный ПП РФ от 10.07.2019 № 878, **ЗАПРЕЩЕНО**».

Письмо Минфина России от 25.08.2020 № 24-06-05/74463

ВОПРОС: Позиция ФАС России в части неиспользования заказчиком КТРУ, если указанные в ней характеристики (либо одна из характеристик) не отвечают потребностям заказчика с учетом Определения Верховного суда от 18.09.2023 №310-ЭС23-16627 по делу № А36-4181/2022.

Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 29.05.2023 № Ф10-1028/2023 по делу № А36-4181/2022

в позициях КТРУ отсутствуют соответствующие позиции на необходимый заказчику товар



описание товара по статье 33 Закона № 44-ФЗ не противоречит требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе

ФАС России сообщает об актуальности позиции о необходимости применения позиций КТРУ при описании объекта закупки в соответствии с пунктом 4 Правил использования каталога.

Правомерность применения пункта 7 Правил использования каталога определяется в каждом случае при проведении конкретной закупки с учетом потребности заказчика.

- Все характеристики товаров/работ/услуг только в структурированной форме (как из КТРУ, так и без использования КТРУ)
- Описание ОЗ файлом – прикладываем, указываем дополнительные моменты (например, порядок поставки с разгрузкой или без и т.п.)
- Инструкцию в ЕИС заполнять всегда и для ОКПД2, и для КТРУ
- Инструкция файлом размещается обязательно - дублируем то, что в структурированном виде и дополняем только необходимыми условиями
- Не должно быть противоречий в инструкции по заполнению характеристик (в ЕИС) и в инструкции в виде файла.

Извещение – описание объекта закупки в цифре (новое)

- можно указывать несколько значений для количественных характеристик ТРУ.
- при загрузке характеристик через шаблон Excel появилась возможность массово удалять или копировать позиции объекта закупки.
- появилась возможность указывать в заявке участника и цифровом контракте наименование медицинского изделия по регистрационному удостоверению.
- Копирование сведений об объекте закупки. (вкладка «Объект закупки», контекстное меню «Действия с выбранными позициями», кнопка «Копировать данные». Все атрибуты, включая характеристики, будут копироваться в новую позицию с возможностью ее корректировки.
- ограничение возможности менять наименование объекта закупки.
- изменение объекта закупки. (кнопка «изменить», вкладка «объект закупки»), исключена возможность изменить состав объекта закупки (добавить, удалить).
- Автоматическое наследование характеристик. «Работа» и «Услуга». Теперь характеристики, которые указаны в извещении, автоматически переносятся в проект контракта.

Типичные ошибки

- В закупках работ/услуг вообще не указаны характеристики работ/услуг в структурированном виде. Только в прикрепленных файлах
- В структурированном виде только часть характеристик, остальные в прикрепленном файле
- Дополнительные характеристики товара без использования ЕИС, просто в текстовом виде в файле с описанием объекта закупки
- Инструкция по заполнению заявок в структурированном виде отсутствует или не соответствует инструкции в прикрепленных файлах
- В структурированной инструкции неправильные варианты заполнения характеристик, например, указано, что участник должен указать конкретное значение характеристики, в случае, когда это технически невозможно сделать.

Из решений ФАС (УФАС России)

Грубые ошибки Заказчиков с примерами извещений верно/неверно

1. Противоречия между СООЗ и ООЗ в файле-приложении к извещению (0322100001723000050/0301400002523000071) Решение ФАС России от 27.02.2024 по делу N 28/06/105-450/2024.
2. Незаполненные отдельные поля СООЗ при наличии информации, подлежащей указанию в полях экранной формы (например, наименование, значение, единица измерения характеристики) (0838200000723000021)
3. Отсутствие в структурированном ООЗ характеристик товаров по п. 1 ч. 1 ст. 33 44-ФЗ (при их наличии). (пустые экранные поля), при этом не заполнять экранные поля при отсутствии характеристик по п. 1 ч. 1 ст. 33 44-ФЗ (например, услуги финансового аудита) 0322100004923000061/0438000000523000001)
4. Отсутствие обоснования дополнительных характеристик, при использовании в структурированном или в приложенном файле описания характеристик, отсутствующих в КТРУ. (0322300074523000091/0320300090623000268)
5. Допуск заявки участника с фактом несоответствия информации в структурированной заявке и в приложенном файле. (решение Новосибирского УФАС № 054/06/48-2249/2023 от 02.11.2023, закупка № 0851200000623007402)
6. Отсутствие информации в структурированной части заявки при наличии заполненного приложения. (решение Калмыцкого УФАС № 008/06/43-225/2023 от 27.10.2023, закупка № 0105500000223001485).
7. Допуск заявки с фактом несоответствия информации о товарных знаках в структуре и подтверждающих документах. (решение Калининградского УФАС № 039/06/49-869/2023 от 03.11.2023, закупка 0335300044723000265).
8. Допуск заявки с фактом заполнения структурированной заявки не по инструкции. (решение Нижегородского УФАС № 039/06/49-869/2023 от 03.11.2023, закупка №0132300007523001361).



Цифровой контракт

ДЛЯ ЗАКАЗЧИКОВ

- Исключение ошибок в процессе заключения контракта за счет автоматического заполнения большей части информации (95%)
- Однократный ввод юридически значимой информации и ее последующий автоматизированный контроль, в т.ч. финансовый

ДЛЯ ПОСТАВЩИКОВ

- Автоматическое включение предложения из заявки в контракт:
- Гарантия достоверности условий контракта
- Минимизация случаев формирования протокола разногласий

ДЛЯ КАЗНЫ

- Прозрачность закупочного процесса за счет наследования данных по всем закупочным документам: извещение, протокол, заявка участника, документами об исполнении и оплате контракта

ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ СЕРВИСЫ

Автоматическое формирование сведений в Реестре контрактов на основе структурированного контракта, доп. соглашения

Указаны неверные сведения в цифровом контракте:

1. Убедитесь, что реквизиты указаны полностью и последовательно. Наименование банка в карточке надо указывать последовательно, нарушать этот порядок нельзя: отделение банка, название города, наименование территориального органа Федерального казначейства.
2. Цена за единицу может содержать до 11 знаков после запятой (приказ ФНС от 19.12.2018 № ММВ-7-15/820@)
3. В реестре контрактов указывается цена единицы с 11 знаками. А в документе о приемке — с двумя знаками после запятой (письмо Минфина от 27.05.2024 № 02-06-10/48730).
4. Заказчики предусматривают возможность одностороннего отказа от контракта в цифровом извещении и бумажном проекте контракта. В структурированном контракте этот признак уже нельзя изменить.
5. Претензионная переписка по контракту, который заключен по результатам электронных процедур, ведется в электронной форме. (ч. 16 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

1. Внести изменения в размещенный контракт возможно в случае, если контракт находится в статусе «Исполнение». Заказчик заключает дополнительное соглашение и вносит изменения в контракт.
2. В разделе «Реестр контрактов» на вкладке «Исполнение» найти контракт. В контекстном меню контракта выбрать «Внести изменения» либо в карточке контракта на вкладке «Документы» нажать на ссылку «Создать информацию об изменении контракта».
3. Выбрать тип изменений, указать причину изменений условий контракта, внести необходимые сведения и прикрепить документы.
4. Для размещения изменений нажать на кнопку «Направить на контроль и разместить». Изменения контракта будут направлены на контроль. После успешного прохождения контроля сведения о контракте будут размещены и будут отображаться в действующей редакции.

Указываемый в извещении об осуществлении закупки срок исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта) представляет собой срок, включающий в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги (отдельных этапов исполнения контракта), а также оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги(отдельных этапов исполнения).

Письмо Минфина России от 06.07.2023 N 24 06 06/62944

Письмо Минфина России от 12.05.2022 N 24 06 06/43240

В соответствии со статьей 708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного сроков выполнения работы.

Цифровой контракт – СРОК ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Приморское УФАС. Решение по закупке №0120600006024000036 от 01.04.2024

срок выполнения работ, предусмотренных предметом контракта, установлен по 31.10.2024, а срок исполнения контракта, включая приемку и оплату выполненных работ – 09.12.2024, что не противоречит требованиям Закона № 44-ФЗ и Письму Минфина России № 24-06-07/43394 от 12.05.2022.

Смоленское УФАС. Решение по закупке №0163300025024000045 от 22.03.2024

В электронной версии Извещения Заказчиком установлена дата окончания исполнения контракта (т.е. исполнение обязательств со стороны Подрядчика и Заказчика) - 27.08.2024

К Извещению прикреплен файл «График выполнения работ» в соответствии с которым установлены следующие сроки:

- период выполнения работ с 15.04.2024 до 31.07.2024 (т.е. сроки выполнения подрядчиком работ по контракту);

- срок исполнения отдельных этапов исполнения контракта (включает сроки выполнения работ, приемку и оплату выполненных работ) с 15.04.2024 до 27.08.2024.

Таким образом, противоречий в указании в Извещении и в прикрепленных к нему файлах сроков выполнения подрядчиком работ и сроков исполнения сторонами своих обязательств по контракту, не содержится.

Липецкое УФАС. Решение по закупке №0846600002124000198 от 04.04.2024

Административная практика: срок исполнения контракта

В извещении о проведении электронного аукциона установлено : Дата окончания исполнения контракта 15.07.2024.

При этом в пункте 3.1 проекта контракта указано: Подрядчик обязуется выполнить работу, предусмотренную Контрактом, в срок: с даты заключения контракта по 15.07.2024.

Но срок исполнения контракта включает в себя все этапы и меры, реализуемые после заключения контракта, в то время как срок выполнения работ указывает исключительно на срок выполнения работ исполнителем.

Таким образом, срок исполнения обязательств подрядчиком и срок исполнения контракта не может быть тождественным.



Ответы на вопросы

ВОПРОС: Функционал ЕИС позволяет сделать обоснование дополнительных характеристик только в виде одной фразы. При этом обоснование не является характеристикой. Каким образом подготовить обоснование?

Согласно пункту 6 Правил использования каталога установлено, что в случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 Правил использования каталога, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

При этом пункт 7 Правил использования каталога гласит, что характеристики объекта закупки указываются с использованием ЕИС при формировании извещения в соответствии с частью 1 статьи 42 Закона № 44-ФЗ. Заказчик должен включить обоснование применения дополнительных характеристик в структуре с помощью функционала ЕИС.

Вместе с тем Закон № 44-ФЗ не содержит нормы, запрещающие заказчикам размещать отдельный файл с обоснованием необходимости использования дополнительной информации. Таким образом, в указанном случае заказчик вправе прикрепить такое обоснование в виде отдельного файла.

Каталог товаров, работ и услуг

Контракт на выполнение работ по созданию серверной инфраструктуры в импортозамещённом исполнении.

Заказчиком выбран код по общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (далее – ОКПД2) 62.09.10.000 “Услуги по установке компьютеров и периферийного оборудования” (далее – 62.09.10.000).

Позиция КТРУ ОКПД2 62.09.10.000 не предусматривает обязательных характеристик к Работам.

Заказчиком описание объекта закупки Извещения сформировано в соответствии с требованиями ст. 33.

В этапы выполнения Работ входит в том числе поставка сервера.

Комиссией ФАС России установлено, что в позиции КТРУ к Товару предусмотрены обязательные характеристики. Заказчик нарушил п. 5 ч. 1 ст. 42

Решение ФАС России от 19.06.2024 по делу N 28/06/105-1514/2024, предписание от 19.06.2024 по делу N 28/06/105-1514/2024

Как участник закупок медицинских изделий должен указать наименование объекта закупки

Заявка, если иное не предусмотрено Законом № 44-ФЗ, должна содержать предложение участника в отношении объекта закупки с учетом положений части 2 статьи 43 Закона № 44-ФЗ.

Это характеристики предлагаемого товара, которые соответствуют показателям из описания объекта закупки и товарный знак, если он есть (пп. «а» п. 2 ч. 1 ст. 43 Закона № 44-ФЗ).

Заказчики не вправе требовать предоставить информацию и документы, которые не предусмотрены ч. 1 и 2 статьи 43 Закона № 44-ФЗ. Поэтому заказчики не могут требовать от участника сформировать наименование товара в полном соответствии с регистрационным удостоверением (ч. 3 ст. 43 Закона № 44-ФЗ).

Приоритет информации при расхождении информации, указанной участником закупки

в составе заявки, актуальной инструкции/ руководстве по эксплуатации медицинского оборудования, официальном письме производителя медицинского оборудования, и содержащейся в государственном реестре медицинских изделий

Актуальные сведения в отношении медицинских изделий, разрешенных к обращению на территории Российской Федерации, отражены в регистрационных удостоверениях и в инструкциях по применению медицинских изделий, содержащихся в государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий.

В случае наличия расхождений между характеристиками, представленными участником закупки в заявке (иных документах, например, представляемых на заседание комиссии антимонопольного органа), и сведениями, содержащимися в Реестре на сайте Росздравнадзора, заявка подлежит отклонению.

Запутались в опыте ч. 2 или ч. 2.1 ст. 31 Закона о контрактной системе

Заключение государственного контракта на поставку комплексного модуля.

Заказчику при формировании Извещения надлежало установить дополнительные требования к участникам закупки о наличии опыта выполнения работ в соответствии с позицией 9 приложения к Постановлению N 2571, вместо требования о наличии у участников закупки опыта в соответствии с ч. 2.1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившие дополнительные требования к участникам закупки, нарушают п. 12 ч. 1 ст. 42 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1.4 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение ФАС России от 27.06.2024 по делу N 28/06/105-1587/2024, предписание от 27.06.2024 по делу N 28/06/105-1587/2024.

Независимые гарантии

- Даже незначительные изменения формулировок положений Типовой формы независимой гарантии, формальные несоответствия требований, установленных к Типовой форме, могут послужить основанием для отклонения заявки участника.

Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.08.2023 N 15АП-11488/23 по делу N А53-11469/2023.

- Порядок формирования и размещения предусмотренных Законом N 44-ФЗ информации и документов в ЕИС и требования к их формам установлены законодательством. Иной формат предоставления независимой гарантии не предусмотрен. Представление банковской гарантии, не соответствующей требованиям Закона N 44-ФЗ, является основанием для признания победителя торгов уклонившимся от заключения контракта.

Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.08.2023 N 17АП-8176/23 по делу N А60-8521/2023.

Независимые гарантии

Банк выдал НГ для целей по обеспечению исполнения Контракта, не соответствующую требованиям Извещения, что привело к признанию Победителя уклонившимся от заключения Контракта.

ч. 6 ст. 45 основанием для отказа в принятии НГ заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о НГ в предусмотренных реестрах НГ;
- 2) несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным ч.ч. 2, 3 и 8.2 ст.45;
- 3) несоответствие НГ требованиям, **содержащимся в извещении** об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Заказчик: споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по НГ рассматриваются в Арбитражном суде Московской области.

Победитель: споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по Независимой гарантии, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде города Москвы.

Решение ФАС России от 19.06.2024 по делу N 28/06/105-1535/2024, предписание от 19.06.2024 по делу N 28/06/105-1535/2024.

Банк нарушил ч. 8.2 ст. 45

Независимые гарантии

- Заказчик принял решение о признании победителя уклонившимся от заключения контракта ввиду несоответствия независимой гарантии. В п. 16 отсутствовала формулировка «Дополнительные условия».
- Положения Постановления и Типовая форма независимой гарантии не обязывают дословно указывать в выдаваемой гарантии формулировку «16. Дополнительные условия».

Решение комиссии ФАС России по делу № 28/06/105-958/2023 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Списание неустойки: право или обязанность?

- Пени и штрафы по любым контрактам надлежит списывать при УСЛОВИЯХ 783.
- Списание неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с действующим законодательством является обязанностью заказчика.

п. 40 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017

- Считать обоснованным начисление неустойки (пени) от полной цены контракта, в связи с неисполнением поставщиком обязательств по поставке в установленный срок всего товара в полном объеме, в связи с тем, что поставка товара по частям (этапам) контрактом не предусмотрена и использование товара по отдельности, исходя из целей контракта и технического задания, невозможно.

Определение Верховного Суда РФ от 13 октября 2023 года N 305-ЭС23-18799 по делу N А40-176781/2022.

Списание неустойки: право или обязанность?

- Если в целях надлежащего исполнения контракта, исполнителю уже изменен по соглашению сторон срок исполнения контракта, цена контракта, объем работ, услуг, предусмотренный контрактом, то есть уже предоставлена поддержка в таком виде, то неустойка, начисленная в связи с ненадлежащим исполнением контракта, не подлежит списанию. Однако следует учитывать, кто являлся инициатором дополнительного соглашения, в связи с чем были увеличены сроки контракта, была ли вина подрядчика.

Определение Верховного Суда РФ от 04.07.2023 N 304-ЭС23-10119 по делу N А03-6214/2022.

- Списание уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с ч 6.1 ст 34 Закона N 44-ФЗ является именно обязанностью заказчика. Факт непризнания подрядчиком суммы неустойки не может являться препятствием для ее списания.

Определение Верховного Суда РФ от 25.05.2023 N 305-ЭС23-7060 по делу N А40-20833/2022.

Списание неустойки: право или обязанность?

- предусмотренное пп. «а» п. 3 Правил № 783, (если общая сумма начисленных и неуплаченных неустоек (штрафов, пеней) не превышает 5% цены контракта) не содержит ограничений в отношении возможности списания неустойки, начисленной за просрочку исполнения ГО, а подчеркивает, что списание неустойки по контракту поставлено в зависимость лишь от исполнения Подрядчиком в полном объеме основного обязательства по контракту.
- Наличие спора относительно начисленной неустойки (штрафа) не может трактоваться как условие, препятствующее списанию неустойки (штрафа), поскольку подобные антикризисные меры были установлены специально для защиты поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственных (муниципальных) контрактов.
- Указанный порядок списания начисленных сумм неустоек направлен на установление действительного размера задолженности и урегулирование споров между сторонами (Определения Верховного Суда РФ от 22.12.2017 № 302-ЭС17-13455, от 14.08.2018 № 305-ЭС18-5712). Таким образом, списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом, является обязанностью государственного (муниципального) заказчика (Определение Верховного Суда РФ от 19.04.2022 № 302-ЭС21-25561).

Определение Верховного суда РФ от 25 июля 2024 года № 310-ЭС24-12361 по делу № А83-19154/2021, Постановление АС Центрального округа от 21 мая 2024 года по делу № А83-19154/2021.

Списание неустойки: право или обязанность?

Позиция: Письмо Минфина России от 15.07.2024 N 24-06-09/65733

В случае, если заказчик включил в контракт предусмотренное пунктом 2 части 14 статьи 34 Закона № 44-ФЗ условие, при нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта заказчик обязан применить соответствующие меры ответственности.

Пунктом 3 Правил 783 установлены случаи и порядок списания заказчиком начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней).

В силу положений пункта 1 Правил указанные правила устанавливают порядок и случаи списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом.

Положения Правил не применяются к контрактам, по которым суммы неисполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) были удержаны из суммы, подлежащей оплате поставщику (подрядчику, исполнителю).

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 17.04.2023 N Ф04-1312/2023 по делу N А46-14986/2022. – взыскал с Заказчика, удержанную сумму.

Типичные нарушения заказчиков при закупках у предприятий уголовно-исполнительной системе

- Действия заказчика по заключению договоров с единственным поставщиком на основании п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе с последующим приобретением таких товаров, работ, услуг у третьих лиц могут указывать на ограничение конкуренции путем "обхода" обязательных процедур торгов, предусмотренных Законом о контрактной системе, и содержать признаки нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 07.08.2023 N Ф06-5912/2023 по делу N A12-18281/2022

- Действия заказчика по заключению договоров с единственным поставщиком на основании п. 11 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе с последующим приобретением таких товаров, работ, услуг у третьих лиц могут указывать на ограничение конкуренции путем "обхода" обязательных процедур торгов, предусмотренных Законом о контрактной системе, и такой контракт может быть признан ничтожным в судебном порядке. **Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 24.11.2023 по делу N A33-19811/2023.**³¹

Единственный поставщик (п.п. 4, 5 ст. 93)

*Письмо ФАС России от 14.11.2019

№ ИА/100041/19

Проект Федерального закона №667365-8

С учетом изложенного, по мнению ФАС России, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе (например, заключение трех договоров от 25.10.2019 на поставку бумаги формата А4 с единственным поставщиком на сумму 290 000 рублей каждый), если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статья 16 Закона о защите конкуренции).

При этом ФАС России обращает внимание, что действия заказчиков по заключению нескольких контрактов на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в целях закупки работ/услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, выполнение которых предусмотрено единой проектной документацией, либо в рамках конкретного раздела проектной документации, фактически являются уходом от проведения конкурентных процедур и нарушают требования Закона о контрактной системе, а также могут быть квалифицированы как нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции.



Определения ВС РФ
303-ЭС23-11867
303-ЭС23-21653

АС ЦО А84-8865/22
АС СКО А32-19816/23
АС ПО А55-19873/22
АС ЗСО А70-13687/22

АС ДО А16-1516/22
АС УО А60-26705/22
АС СКО А32-27487/22

Дробление

- Стороны заключили сделки без соблюдения конкурентных процедур в соответствии с Законом N 44-ФЗ (дробление) - сделки признаны ничтожными, оплату по контракту предприниматель обязан вернуть.

Определение Верховного Суда РФ от 26.05.2023 N 308-ЭС23-8597 по делу N А32-9619/2022

Односторонний отказ или соглашение сторон

- Возможно ли расторгнуть контракт по соглашению сторон, при наличии оснований для одностороннего расторжения контракта по инициативе Заказчика?

Решение Арбитражного суда Самарской области от 16 июня 2021 г. по делу N A55-6722/2021

Решение Арбитражного суда Пензенской области от 20.05.2020 по делу N A49-12345/2019, оставленном без изменения постановлениями Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.08.2020, Арбитражного суда Поволжского округа от 24.11.2020.

Письмо Минфина России от 03.03.2023 N 24-06-06/17938.

Наличие на момент рассмотрения заявок в реестре российской радиоэлектронной продукции ошибочных сведений относительно регулировки фокуса (впоследствии были внесены соответствующие изменения) не обязывало заказчика руководствоваться такой информацией.

Контролёр: заявки подлежали отклонению, поскольку содержали недостоверную информацию о товаре. (Товар оснащен автоматической регулировкой фокуса согласно сведениям, размещенным в реестре российской радиоэлектронной продукции на сайте Минпромторга России).

Суды: информация о ручной регулировке фокуса кольпоскопа является достоверной (ответ производителя).

Наличие на момент рассмотрения заявок в реестре российской радиоэлектронной продукции ошибочных сведений относительно регулировки фокуса (впоследствии были внесены соответствующие изменения) не обязывало заказчика руководствоваться такой информацией.

Оснований для отклонения заявок на основании пункта 8 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе не имелось.

Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 30.05.2024 N Ф04-1194/2024 по делу N А45-18078/2023 (о проведении электронного аукциона N 0351300159023000049 на поставку кольпоскопа для оснащения ФАП.)

Оценка соответствия сведений, представленных в заявке участника на соответствие требованиям ТЗ является прямой обязанностью комиссии заказчика, и указанные действия свидетельствует о разумной осмотрительности при выборе победителя закупки.

Важно! Заказчики должны проводить объективную проверку информации, представленной в заявках участников, в том числе, при помощи публичной информации государственных реестров.

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13.05.2024 N Ф05-6741/2024 по делу N А40-153644/2023.

В развитие данной позиции следует напомнить об Определении Верховного Суда РФ от 24.01.2024 N 304-ЭС23-27821 по делу N А70-7845/2023.

«Заказчику не следует отклонять реестровую запись участника закупки из реестра, представившего ее на промышленную продукцию (товар), в случае, если она соответствует положениям "национального режима" в рамках Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ), но при этом в каталоге ГИСП на указанную продукцию не содержится исчерпывающей информации, требуемой для удовлетворения положениям извещения.

Письма Министерства промышленности и торговли РФ от 4 октября 2023 г. N 106238/12 О применении норм постановлений Правительства РФ от 30 апреля 2020 г. N 616 и от 30 апреля 2020 г. N 617.

Оценка соответствия сведений, представленных в заявке участника на соответствие требованиям ТЗ является прямой обязанностью комиссии заказчика, и указанные действия свидетельствует о разумной осмотрительности при выборе победителя закупки.

«Регистрационное удостоверение – документ, без которого невозможно обращение медицинского изделия. Актуальные сведения в отношении медицинских изделий, разрешенных к обращению на территории РФ, отражены в инструкциях по применению медицинских изделий, содержащихся в государственном реестре медицинских изделий и организаций (ИП), осуществляющих их производство и изготовление. Таким образом, в случае несоответствия характеристик, представленных участником закупки в заявке, сведениям, содержащимися в реестре Росздравнадзора, заявка подлежит отклонению.»

Информация, размещенная на сайте Росздравнадзора, в том числе, руководство по эксплуатации медицинского изделия, является актуальной и обладает юридической силой, следовательно, при рассмотрении заявок участников закупки единая комиссия должна руководствоваться, в том числе, сведениями, размещенными на сайте Росздравнадзора.

Постановление Арбитражного суда Западно - Сибирского округа от 20.05.2024 N Ф04-1291/2024 по делу N А45-19477/2023.

Требование о предоставлении документов, которые в соответствии с проектом контракта предоставляются поставщиком одновременно с передачей заказчику поставляемого товара.

Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований ФЗ (часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Заказчик не вправе требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В силу части 3 статьи 43 Закона о контрактной системе требовать от участника закупки представления иных информации и документов, за исключением предусмотренных частями 1 и 2 статьи 43.

Неправомерно отклонили заявку по п. 1 ч. 12 статьи 48 -отсутствует копия свидетельства о государственной регистрации, выданного органом, уполномоченным государством - членом Таможенного союза или выписка из Единого реестра свидетельств о государственной регистрации.

При этом Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки на момент подачи заявки иметь в наличии конкретный товар, соответствующий требованиям, установленным заказчиком.

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 09.04.2024 N Ф05-5085/2024 по делу N А40-78266/23-146-637

Установление заказчиком требования о поставке исключительно оригинального товара без указания возможности поставки эквивалентного товара при отсутствии надлежащего обоснования необходимости использования данного требования нарушает законодательство о контрактной системе в сфере закупок.

Заказчиком указаны товарные знаки закупаемого Товара, в том числе: Xerox, Canon. При этом Заказчиком установлено, что к Товару, отмеченному символом “*”, предложение неоригинального (эквивалентного), совместимого товара недопустимо.

Пояснения Заказчика, представленным при рассмотрении жалобы Заявителя, необходимость поставки оригинального Товара обусловлена тем, что принтеры находится на балансе у Заказчика.

Комиссией ФАС России установлено, что документы, свидетельствующие о необходимости использования Заказчиком оригинальных расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантийном обслуживании производителя или поставщика, допускающее использование исключительно оригинальных расходных материалов, у Заказчика отсутствуют. Нарушают п. 1 ч. 2 ст. 42

Решение ФАС России от 28.06.2024 по делу N 28/06/105-1629/2024, предписание от 28.06.2024 по делу N 28/06/105-1629/2024

ЕИС в приоритете

Верховный суд РФ согласился с нижестоящими судами в том, что антимонопольный орган после назначения даты заседания о рассмотрении обращения Заказчика о включении информации о Поставщике (Подрядчике, Исполнителе) в РНП, после одностороннего расторжения государственного контракта, не обязан направлять официальное уведомление на электронную почту такому лицу, в т. ч. Почтой России, т.к. размещение антимонопольным органом информации о проведении проверки в ЕИС считается надлежащим уведомлением Поставщика (Подрядчика, Исполнителя) о месте, дате и времени рассмотрения обращения и проведения проверки.

Определение Верховного суда РФ от 18 июля 2024 года № 305-ЭС24-12531 по делу № А40-120794/2023, Решение АС города Москвы от 25 октября 2023 года по делу № А40-120794/2023.



Прокурорские проверки

1. Неверный расчет и выбор метода для обоснования НМЦК.

За нарушения при расчете НМЦК предусмотрена административная ответственность для должностных лиц — штраф в размере 10 тыс. руб. за несоблюдение порядка или формы обоснования НМЦК (ч. 2 ст. 7.29.3 КоАП). Для определения НМЦК по гособоронзаказу правила более жесткие — штраф от 30 тыс. до 50 тыс. руб. (ч. 1, 2 ст. 7.29.1 КоАП).

Дело об административном правонарушении может быть возбуждено прокурором при проведении надзора за соблюдением законодательства (ч. 1 ст. 28.4 КоАП). Помимо административной ответственности, за нарушение законодательства о контрактной системе, если оно совершено из корыстной заинтересованности и причинило крупный ущерб, предусмотрена уголовная ответственность (ст. 200.4 УК).

2. Нарушение срока оплаты по контрактам и несвоевременное размещение информации об оплате в ЕИС.

Ответственность часть 2 статьи 7.31 КоАП — нарушение порядка ведения реестра контрактов — штраф 20 тыс. руб. А также части 1 статьи 7.32.5 КоАП — нарушение срока и порядка оплаты — штраф от 30 тыс. до 50 тыс. руб.

Распоряжение о казначейском платеже следует делать на следующий день после завершения электронной приемки (приказ Федерального казначейства от 14.05.2020 № 21н). Чтобы не просрочить оплату, Казначейство рекомендует заказчикам направлять в территориальные органы документы в срок (письмо Федерального казначейства от 11.05.2022 № 07-04-05/14-11260). После санкционирования оплаты сведения автоматически публикуются в реестре контрактов. (все 3 реквизита)

3. Не прописаны в контракте правила определения размера неустойки.

Указание в проекте контракта, что размер неустойки определяется исключительно в соответствии с положениями правил частей 5, 7, 8 статьи 31 Закона № 44-ФЗ, прокуроры сочли неправомерным. Укажите все виды штрафов в проекте контракта, в том числе штрафы за ненадлежащее исполнение и неисполнение контракта, штрафы за не привлечение СМП и СОНО и несамостоятельное выполнение работ. Минфин рекомендует в контракте перечислить все размеры штрафов, установленные Правилами из постановления № 1042 для каждого порогового значения цены контракта. Исключение — пороговые значения, превышающие НМЦК (письма Минфина от 17.02.2020 № 24-03-07/10953, от 27.12.2019 № 24-03-07/102835).

4. Не предоставление прокуратуре информацию во время проверки.

Требования прокурора в рамках его полномочий подлежат безусловному исполнению (ст. 6 Закона от 17.01.1992 № 2202-1).

5. Неправомерное заключение контракта с ед.поставщиком по 46-ФЗ.

6. Бездействие по организации закупок (Своевременное обеспечение населения медикаментами и средствами реабилитации).

7. Дробление на закупки до 600 тыс. руб., чтобы обойти конкурентную процедуру.

Вопросы в поле зрения правоохранителей.

● Информирование о планируемой закупке до официального размещения

прим. – Приговор Горно-Алтайского городского суда Республики Алтай от 26.10.2022 по делу № 1-319/2022

● Увеличение стоимости контракта

прим. – Приговор Октябрьского районного суда города Улан-Удэ от 16.02.2023 по делу № 1-139/2023

● Содействие в признании победителем аукциона

прим. – Приговор Хамовнического районного суда города Москвы от 04.04.2022 по делу № 01-0062/2022

● Корректировка (подведение) технического задания под исполнителя

прим. – Приговор Центрального районного суда города Воронежа от 08.12.2023 по делу № 1-480/2023

● Использование «нужных» коммерческих предложений при обосновании НМЦК

прим. – Приговор Вологодского городского суда Вологодской области от 09.10.2023 по делу № 1-699/2023

● Общее покровительство и регулярное согласованное сотрудничество-взаимодействие – «благодарность без конкретики»

прим. – Приговор Кунцевского районного суда города Москвы от 21.07.2023 по делу № 01-0248/2023

Вопросы в поле зрения правоохранителей.

● Подписание выгодных дополнительных соглашений

прим. – Приговор Центрального районного суда города Читы от 03.04.2023 по делу № 1-15/2023

● Отказ в допуске конкурентов к торгам или непринятие законного решения об отказе в допуске

прим. – Приговор Дмитровского городского суда Московской области от 15.06.2023 по делу № 1-194/2023

● Принятие работ, товаров, услуг без претензий

прим. – Приговор Советского районного суда города Челябинска от 06.07.2022 по делу № 1-105/2022

● Неприменение мер ответственности в случае нарушений / расторжение контракта в одностороннем порядке

прим. – Приговор Кисловодского городского суда Ставропольского края от 20.09.2023 по делу № 1-130/2023

● Заключение контракта на выгодных условиях

прим. – Приговор Заволжского районного суда города Ульяновска от 22.02.2023 по делу № 1-35/2023



Казначейские проверки

❖ осуществление приемки выполненных работ, оказанных услуг, поставленного оборудования и материалов, не соответствующих условиям контрактов (нарушение требований п.1 ч.1 ст.94 Федерального закона № 44-ФЗ);

❖ несоблюдение требований о применении мер ответственности в случае нарушения исполнителями условий контракта (не предъявляются и не начисляются неустойки за просрочку исполнения обязательств по контракту) (нарушение требований ч.6 и 7 ст.34, п.3 ч.1 ст.94 Федерального закона № 44-ФЗ);

❖ оплата выполненных работ с нарушением сроков, установленных контрактом (нарушение требований ч.13.1 ст.34, п.2 ч.1 ст.94, ч.6.1 ст.110.2 Федерального закона № 44-ФЗ);

❖ обоснование НМЦК методом сопоставимых рыночных цен на основании только коммерческих предложений, без применения всех комплексов мер, предусмотренных законодательством о контрактной системе (нарушение требований ст. 22 Федерального закона № 44-ФЗ).1. Неверный расчет и выбор метода для обоснования НМЦК.

Письмо Федерального Казначейства России от 5 июня 2024 года № 07-04-05/21-15423 «О направлении обзора недостатков и нарушений»

БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ!

