»

# Закупки-Info

специальное издание для пользователей системы «Кодекс»

№ 9 сентябрь'17

Актуальная тема » 1
Это важно! » 3
Новости отрасли » 4
Практика ФАС » 6
Смотри в системе » 8
Опыт экспертов » 9

Уважаемые читатели!

В очередном номере газеты «Закупки-Info» мы предложим вашему вниманию важные изменения законодательства в сфере закупок, ознакомим вас с практикой антимонопольной службы, а также расскажем о новинках, которые представлены для вас в профессиональной справочной системе «Кодекс».

*Все вопросы по работе с системами «Кодекс» вы можете задать вашему специалисту по обслуживанию:*

## АКТУАЛЬНАЯ ТЕМА

# Заказчик может ждать: энергосервисные компании сами предложат заключение контракта и разработают его проект

На общественном обсуждении находится проект изменений в Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, которыми предусмотрен новый порядок заключения энергосервисного контракта.

В настоящее время заключение энергосервисного контракта осуществляется по общим правилам, предусмотренным законодательством о контрактной системе, за исключением ряда особенностей в части определения НМЦК, существенных условий такого контракта и др. (ч. 2 ст. 108 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ). К слову, заключение энергосервисного контракта является правом, а не обязанностью заказчика (ч. 1 ст. 108 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Авторы законопроекта отмечают, что из-за сложности механизма запуска энергосервисного контракта, а также необходимости проведения существенного объема предварительных аналитических и проектных работ энергосервис активно используется лишь в 10 регионах. При этом и без того немногочисленные энергосервисные контракты заключаются, как правило, по инициативе и при участии самих энергосервисных компаний.

*(Продолжение на следующей странице)*

*(Окончание)*

Фактически законопроект направлен на нормативное закрепление сложившейся практики. Новый порядок, предложенный Минэкономразвития России, предусматривает возможность заключения энергосервисного контракта с единственным исполнителем – энергосервисной компанией, которая организовала работу по подготовке проекта энергосервисного контракта.

В случае принятия законопроекта процесс заключения энергосервисного контракта будет иметь следующий вид.

1) Потенциальный исполнитель энергосервисного контракта за свой счет подготавливает и направляет потенциальному заказчику предложение о заключении энергосервисного контракта. Такое предложение должно содержать:

– сведения о потенциальном исполнителе и контактную информацию;

– документы, подтверждающие соответствие потенциального исполнителя требованиям ч. 1 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

– технико-экономическое обоснование необходимости заключения энергосервисного контракта;

– проект энергосервисного контракта.

Предполагается, что требования к предложению о заключении энергосервисного контракта будут установлены Правительством РФ.

Кроме того, в целях формирования предложений о заключении энергосервисного контракта заказчики по запросу потенциальных исполнителей в течение 30 дней обязаны предоставить информацию о находящихся в их владении объектах, в отношении которых предполагаются энергосервисные мероприятия, а также обеспечить доступ к этим объектам.

2) Потенциальный заказчик в течение 20 календарных дней проверяет соответствие потенциального исполнителя установленным требованиям и рассматривает поступившее предложение. По результатам рассмотрения заказчик принимает одно из решений:

– о возможности заключения энергосервисного контракта на представленных в предложении условиях;

– о возможности заключения энергосервисного контракта на измененных условиях (законопроектом предусмотрен порядок согласования условий);

– о невозможности заключения энергосервисного контракта (законопроектом предусмотрен исчерпывающий перечень оснований принятия такого решения).

3) В течение 10 календарных дней после принятия решения о возможности заключения контракта заказчик вносит изменения в план закупок и план-график и размещает в ЕИС:

– проект энергосервисного контракта, представленный потенциальным исполнителем;

– контактные данные заказчика, срок, место и порядок подачи заявок;

– условия, запреты и ограничения допуска услуг, оказываемых иностранными лицами.

4) В течение 20 календарных дней со дня размещения в ЕИС проекта энергосервисного контракта заинтересованные лица вправе подать заявку о готовности к участию в определении исполнителя с приложением документов, подтверждающих соответствие требованиям к участникам закупки.

Если такие заявки поступили, заказчик размещает информацию об этом в ЕИС, а исполнитель определяется конкурентным способом по правилам Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

5) Если заявок о готовности к участию в определении исполнителя не поступило или заказчиком было выявлено несоответствие подавших их лиц требованиям к участникам закупки, контракт заключается без использования конкурентных способов с потенциальным исполнителем, предложившим его заключение.

Основанием для заключения контракта с единственным исполнителем в данном случае станет п. 25 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Таким образом, новый порядок позволит сохранить конкурентную среду при реализации проектов и мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности, предоставляя при этом определенные гарантии потенциальным исполнителям энергосервисных контрактов, которые взяли на себя подготовку его проекта.

## ИЗМЕНЕНЫ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ К УЧАСТНИКАМ ЗАКУПКИ УСЛУГ ОБЩЕСТВЕННОГО ПИТАНИЯ И ПРОДУКТОВ ПИТАНИЯ ПРИ ПРОВЕДЕНИИ КОНКУРСА С ОГРАНИЧЕННЫМ УЧАСТИЕМ

**Что произошло?**

Опубликованы изменения в Приложение № 2 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 г № 99, согласно которым участники конкурса с ограниченным участием дополнительно смогут подтвердить свое соответствие требованиям закупки договором, сведения о котором содержатся в реестре договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ. Дата вступления в силу – 16.08.2017.

**Почему это важно?**

Оказание услуг общественного питания и поставка пищевых продуктов носят специализированный характер и осуществляются поставщиками (исполнителями), которые имеют необходимый уровень квалификации и опыт в этой сфере (Приложение № 2 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99). Таким образом, заказчики при осуществлении указанных закупок обязаны установить дополнительное требование к участникам о наличии опыта исполнения аналогичных контрактов, если:

– оказание услуг общественного питания и (или) поставка пищевых продуктов осуществляется для образовательных, медицинских, социальных организаций, а также организаций отдыха и оздоровления детей;

– НМЦК превышает 500 тыс. руб.

Ранее наличие соответствующего опыта участники закупки могли подтвердить следующими документами (позиция 6 Приложения № 2 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99):

– копией ранее исполненного контракта, договора (в отношении государственных и муниципальных контрактов, иные договоры к ним не относятся);

– документом о приемке поставленного товара, оказанной услуги.

Постановлением Правительства РФ от 04.08.2017 № 937 внесены изменения в Приложение № 2 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99. Так, благодаря внесенным изменениям участники могут подтвердить свое соответствие требованиям закупки не только контрактами и договорами, включенными в реестр контрактов, но и договорами из реестра договоров, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Таким образом, участник, исполнивший договор на поставку пищевых продуктов и (или) оказание услуг общественного питания для отдельных видов юридических лиц, будет рассматриваться как соответствующий дополнительному требованию о наличии опыта исполнения таких договоров (контрактов). Заказчики, в свою очередь, будут не вправе отклонить заявку такого участника.

**Как найти в системе?**

Информационный блок «Требования к участникам закупки по 44-ФЗ» располагается в разделе справочника «Общие положения о закупках по 44-ФЗ».

## СЕРВИС «ЭЛЕКТРОННЫЕ ЖУРНАЛЫ»

**Что произошло?**

В системе реализован новый сервис «Электронные журналы».

**Из чего состоит сервис?**

В новом сервисе вас ждет подборка консультаций экспертов и разъяснений госорганов по вопросам осуществления закупочной деятельности заказчиков. Для вашего удобства материалы журнала разделены на рубрики в зависимости от вида заказчика и специфики его работы.

В новом сервисе вашему вниманию уже представлен первый номер журнала, ознакомиться с которым вы можете при помощи баннера «Электронные журналы серии «Закупки. Теория и практика» на главной странице системы.

**Как найти в системе?**

В новом сервисе вашему вниманию уже представлен первый номер журнала, ознакомиться с которым вы можете при помощи баннера «Электронные журналы серии «Закупки. Теория и практика», расположенного на странице «Новые поступления в продукт» системы «Государственные и муниципальные закупки. Справочник заказчика».

## Предложено определять НМЦК по единым правилам с учетом особенностей осуществления закупок по строительству, реконструкции и капитальному ремонту

*Проект НПА (ID 02/08/07-17/00069666)*

Минстроем России предложен порядок определения НМЦК, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (далее – НМЦК), при осуществлении закупок по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Правительство РФ вправе определить сферы деятельности, в которых устанавливается порядок определения НМЦК, и федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные устанавливать такой порядок (ч. 22 ст. 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

На основании данной нормы было принято Постановление Правительства РФ от 11.09.2015 № 964 «О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на установление порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования)» (далее – Постановление Правительства РФ от 11.09.2015 № 964).

Пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 11.09.2015 № 964 предусмотрено, что вышеуказанный порядок расчета НМЦК устанавливается Минстроем России. Однако на данный момент такой документ отсутствует.

Минстрой России решил исправить ситуацию и предложить тот самый порядок, который будет устанавливать:

– общие правила и единые подходы к определению НМЦК заказчиками при осуществлении закупок по строительству, реконструкции и ремонту объектов производственного и непроизводственного назначения в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

– способы расчета НМЦК на:

а) строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства;

б) выполнение проектных и изыскательских работ;

в) приобретение и поставку оборудования;

г) проведение строительного контроля.

Данные положения будут обязательными при определении НМЦК при осуществлении закупок по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов производственного и непроизводственного назначения, финансируемых с привлечением бюджетных средств.

При этом Минстрой России предусмотрел, что положения будущего порядка также смогут применять заказчики, осуществляющие закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

## Заказчики смогут исполнить обязанность по списанию образовавшейся до 01.01.2017 задолженности поставщиков по уплате неустоек

*Проект НПА (ID 01/05/07-17/00068343)*

На стадии общественного обсуждения находится проект с изменениями в Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, согласно которым заказчики смогут списать принятую к учету задолженность поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по уплате неустоек. Такие действия заказчик сможет совершить, в случае если указанная задолженность образовалась до 01.01.2017 по контрактам, обязательства по которым исполнены в полном объеме в 2015 и 2016 годах.

Ранее ч. 6.1 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ было установлено, что в 2015 и 2016 годах заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случаях и в порядке, которые определены Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 14.03.2016№ 190 были определены случаи и порядок предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней). В 2017 году такая возможность не предусмотрена.

Вышеуказанные нормы определили право поставщика (подрядчика, исполнителя) при выполнении им определенных условий получить списание его задолженности перед заказчиком по возникшим до 01.01.2017 обязательствам об уплате неустойки.

Вышеназванные правовые акты также установили обязанность заказчиков осуществлять списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) по контрактам, заключенным в целях обеспечения федеральных нужд.

Авторы проекта предлагают обеспечить исполнение обязанности заказчика по списанию образовавшейся до 01.01.2017 задолженности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по уплате неустоек (штрафов, пеней).

Предлагаемые изменения обусловлены тем, что при наличии материально-правовых оснований для списания

неустойки соответствующая субъективная обязанность заказчика должна быть исполнена, и заказчик не вправе в обоснование своего бездействия ссылаться на обстоятельства, находящиеся вне сферы его контроля.

Таким образом, предлагается дополнить ст. 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ новой ч. 43, в соответствии с которой суммы неустоек за 2015 и 2016 годы, начисленные поставщику (подрядчику, исполнителю) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, но не списанных заказчиком по независящим от поставщика (подрядчика, исполнителя) причинам, подлежат списанию в 2017 году.

Однако это возможно при условии, что обязанность осуществить списание таких сумм неустоек возникла у заказчика в 2015 и (или) 2016 годах в соответствии с действовавшим в указанный период законодательством о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок.

## Для целей закупок установлены ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий из ПВХ-пластиков, происходящих из иностранных государств

*Постановление Правительства РФ от 14.08.2017 № 968, Постановление Правительства РФ от 14.08.2017 № 967*

Постановление Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 дополнено новым перечнем медицинских изделий одноразового применения (использования) из ПВХ-пластиков, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Вместе с тем определены особенности осуществления таких закупок.

Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 утвержден Перечень отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 968 внесены изменения в Постановление Правительства от 05.02.2015 № 102, предусматривающие создание второго перечня с медицинскими изделиями одноразового применения (использования) из ПВХ-пластиков, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска к государственным закупкам (далее – Перечень № 2).

Также Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017№ 968 установлено, что заказчик при осуществлении закупок, включенных в Перечень № 2, отклоняет все заявки, содержащие предложения о поставке медицинских изделий из указанного перечня, при условии что на участие в определении поставщика подано не менее одной удовлетворяющей требованиям извещения и (или) документации о закупке заявки, которая одновременно:

– содержит предложение о поставке медицинских изделий одноразового применения (использования) из ПВХ-пластиков, включенных в Перечень № 2;

– подается организацией, включенной в реестр поставщиков указанных медицинских изделий, предусмотренный Правилами отбора организаций, реализующих в 2017–2024 годах комплексные проекты по расширению и (или) локализации производства медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, в целях осуществления конкретной закупки такой продукции для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 967 «Об особенностях осуществления закупки медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ от 14.08.2017 № 967, Правила).

Вместе с тем при осуществлении закупки медицинских изделий, включенных в Перечень № 2, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия, включенные в указанный перечень и не включенные в него.

Кроме того, Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 968 предусмотрено, что при закупке медицинских изделий из ПВХ-пластиков документация о закупке должна содержать начальные (максимальные) цены, рассчитанные в соответствии с методикой, утвержденной Минздравом РФ совместно с Минпромторгом РФ.

Необходимо отметить, что Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 967 определены особенности закупки медицинских изделий из Перечня № 2 федеральными государственными бюджетными учреждениями и государственными бюджетными учреждениями субъектов РФ, оказывающими медицинскую помощь в рамках программы государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи. В частности, поставщики такой продукции будут определяться из числа организаций, реализующих в 2017–2024 годах комплексные проекты по расширению и (или) локализации производства медицинских изделий в России.

Сведения об организациях, прошедших в соответствии с Правилами отбор, будут вноситься в реестр поставщиков, который размещается на официальном сайте Минпромторга России и в единой информационной системе в сфере закупок. При этом конкурсная (аукционная) комиссия по осуществлению закупок в обязательном порядке рассматривает все заявки на участие в закупке на наличие организаций в указанном реестре поставщиков (пп. «в» п. 1 Постановления Правительства РФ от 14.08.2017 № 967). Внесенные изменения направлены на создание в России современного конкурентоспособного

производства медицинских изделий одноразового применения (использования) из ПВХ-пластиков, способного удовлетворить потребность отечественной системы здравоохранения в качественных и доступных медицинских изделиях.

Таким образом, заказчики при осуществлении закупки медицинских изделий из Перечня № 2 будут обязаны в извещении о закупке, в документации о закупке предусмотреть ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, определенные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 № 102.

### Из сферы регулирования Закона № 223-ФЗ может быть исключен ряд отношений

*Законопроект (ID 01/05/07-17/00069723)*

На общественном обсуждении находится проект с изменениями, согласно которым из сферы регулирования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ исключаются отношения, возникающие в рамках договора инвестиционного товарищества, и отношения, связанные с приобретением долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью.

В настоящее время законодательством о закупках отдельными видами юридических лиц регулируются не все виды закупок (ч. 4 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ). Так, Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ не регулирует отношения, связанные с:

– куплей-продажей ценных бумаг, валютных ценностей, драгоценных металлов, а также с заключением договоров, являющихся производными финансовыми инструментами (за исключением договоров, которые заключаются вне сферы биржевой торговли и исполнение обязательств по которым предусматривает поставки товаров);

– приобретением заказчиком биржевых товаров на товарной бирже в соответствии с законодательством о товарных биржах и биржевой торговле;

– осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

– закупкой в области военно-технического сотрудничества;

– иными закупками.

Авторы проекта предлагают дополнить вышеуказанный перечень следующими позициями:

– приобретение долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью;

– совместная инвестиционная деятельность, осуществляемая на основании договора инвестиционного товарищества, предусматривающего денежную форму получения прибыли, возврата вклада заказчика в общее имущество товарищей.

Таким образом, в случае принятия законопроекта заказчики смогут не применять положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ при ведении общих дел товарищей при осуществлении совместной инвестиционной деятельности, а также в правоотношениях, связанных с приобретением доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью.

☑ Еще больше актуальных новостей в специализированном блоке «Новости в сфере осуществления закупок».

## ПРАКТИКА ФАС

### УСТАНОВЛЕНИЕ ЗАКАЗЧИКОМ ТРЕБОВАНИЯ К СРОКУ ДЕЙСТВИЯ БАНКОВСКОЙ ГАРАНТИИ

**Обзор практики.** При проведении электронного аукциона (извещение № 0373100064615000966) на действия заказчика поступила жалоба в части установления требований к техническим характеристикам закупаемых товаров, соответствующих только одному производителю.

По результатам рассмотрения жалобы Комиссия ФАС России вынесла решение о признании жалобы необоснованной.

При этом в процессе проведения внеплановой проверки комиссией ФАС России также выявлено в действиях заказчика нарушение ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), в частности, то, что заказчиком установлен срок действия банковской гарантии, являющейся обеспечением исполнении контракта, не менее 60 дней с момента окончания срока действия контракта, о чём выдано Предписание от 13.10.2015 № КГОЗ-423/15 об устранении нарушения.

Полагая, что предписание антимонопольного органа не соответствует требованиям законодательства, заказчик обратился в Арбитражный суд г. Москвы с требованием о признании решения антимонопольного органа незаконным.

Как следует из материалов дела, во исполнение требований ч. 1 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30% начальной (максимальной) цены контракта.

*(Продолжение на следующей странице)*

*(Окончание)*

Согласно ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Исчерпывающий перечень требований к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, установлен ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 45 и ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на месяц. При этом Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ не преду-смотрена возможность установления заказчиком иного срока действия банковской гарантии.

Таким образом, заказчик не наделен правом установления дополнительных требований к банковской гарантии.

Как указывает Арбитражный суд г. Москвы, банковская гарантия, по сути, является своеобразным кредитным продуктом, а срок гарантии и ее сумма зависят от условий банка и ситуации заказчика.

К тому же, чтобы получить банковскую гарантию на исполнение государственного контракта, участнику закупки требуется предоставить залог, открыть счета и собрать пакет документов. Следовательно, чем больше срок банковской гарантии, тем больше стоимость предоставляемого участниками закупки залога в банке.

Таким образом, установление заказчиком срока действия банковской гарантии – не менее 60 дней с момента окончания срока действия контракта – не соответствует требованиям ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и приводит к ухудшению положения участников закупки и сужению круга потенциальных поставщиков.

Довод заказчика о том, что самостоятельно установленный заказчиком срок действия банковской гарантии не менее 60 дней с момента окончания срока действия контракта соответствует требованиям ч. 3 ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, судом не был принят во внимание.

В связи с вышеизложенным заказчику отказано в удовлетворении иска (Решение Арбитражного суда г. Москвы от 17.03.2016 по делу № А40-227670/15-93-1871).

Девятый Арбитражный апелляционный суд поддержал суд нижестоящей инстанции, и Решение Арбитражного суда г. Москвы от 17.03.2016 по делу № А40-227670/15-93-1871 оставлено без изменения, апелляционная жалоба заказчика – без удовлетворения (Постановление Девятого Арбитражного апелляционного суда от 06.09.2016 № 09АП-3864/2016-АК).

Не согласившись с мнением судов, заказчик обратился в Верховный суд РФ.

Рассмотрев представленные материалы дела, Судебная коллегия Верховного суда РФ пришла к выводу, что срок банковской гарантии (не менее 60 дней с момента окончания срока действия контракта) установлен заказчиком правомерно.

Принимая данное решение, Судебная коллегия Верховного суда РФ исходила из следующего.

Банковская гарантия, которая выдается в обеспечение исполнения обязательств по контракту, должна соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ. Дополнительные требования к банковской гарантии устанавливаются Правительством РФ (ч. 8.2 ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В настоящее время такие дополнительные требования утверждены Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и не содержат каких-либо дополнительных ограничений срока действия банковской гарантии.

По мнению Судебной коллегии Верховного суда РФ, вывод судов о нарушении заказчиком ст. 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в результате увеличения срока действия гарантии основан на неверном толковании указанной нормы.

Данные выводы соответствуют правовой позиции, изложенной ранее в Определении Судебной коллегии Верховного суда РФ от 02.05.2017 № 305-ЭС16-20341.

В этой связи Определением Верховного суда РФ от 27.06.2017 № 305-КГ17-1095 принятые по делу судебные акты арбитражных судов первой апелляционной и кассационной инстанций отменены на основании п. 1 ст. 291.11 Арбитражного процессуального кодекса РФ, как принятые с существенным нарушением норм права.

**Вывод эксперта.** Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрен институт банковской гарантии как один из видов обеспечения обязательств по государственным контрактам. При этом законодательство о контрактной системе устанавливает обязательное условие банковской гарантии – превышение срока действия банковской гарантии над сроком контракта минимум на месяц.

Вместе с тем максимального предела действия банковской гарантии законодательством не установлено, поскольку такое обеспечение направлено на защиту государственных заказчиков от действий недобросовестных участников закупки и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов.

Кроме того, как следует из материалов дела, обосновывая причину установления увеличенного срока действия банковской гарантии, заказчик ссылался на особенности перевозки закупаемого товара железнодорожным транспортом, а также на наличие нерабочих и праздничных дней, приходящихся на период после окончания срока действия контракта. Указанные обстоятельства в случае выявления недостатков товара ограничивают возможности заказчика обратиться в банк с требованием по банковской гарантии.

Таким образом, заказчик действовал в целях защиты своих интересов как государственного заказчика при исполнении контракта, направленного на обеспечение государственных нужд.

Из вышеизложенного следует, что заказчик вправе установить любой срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, но не менее чем на месяц, превышающий срок действия контракта.

## АКТУАЛИЗИРОВАННЫЕ ИНФОРМАЦИОННЫЕ БЛОКИ

Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 968 внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 05.02.2015 № 102, предусматривающие создание перечня с медицинскими изделиями одноразового применения (использования) из ПВХ-пластиков, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска к государственным закупкам.

Одновременно Постановлением Правительства РФ от 14.08.2017 № 967 определены особенности осуществления закупки одноразовых медицинских изделий из ПВХ.

Таким образом, с 25.08.2017 заказчики при осуществлении закупки медицинских изделий из нового перечня будут обязаны в извещении и документации о закупке предусмотреть ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, установленные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 № 102.

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2017 № 916 внесены изменения в Правила осуществления банковского сопровождения контрактов, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 20.09.2014 № 963, согласно которым с 12.08.2017:

а) привлечение банка в целях сопровождения контракта будет осуществляться в отношении сопровождаемого контракта, заключаемого для обеспечения федеральных нужд заказчиком и поставщиком, в случае если государственный контракт, определенный Правительством РФ, предусматривает казначейское обеспечение обязательств;

б) банки, осуществляющие банковское сопровождение контрактов, предусматривающих казначейское обеспечение обязательств, должны являться пользователями системы передачи финансовых сообщений Центрального банка РФ.

Вместе с тем Постановлением Правительства РФ от 04.08.2017 № 937 внесены изменения в Приложение № 2 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99, согласно которым с 16.08.2017 опыт участника закупки в сфере оказания услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых конкурсом с ограниченным участием, может подтверждаться копиями контрактов, исполненных в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, либо копиями договоров, исполненных в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ, и копией (копиями) документа (документов) о приемке поставленного товара, оказанной услуги.

Таким образом, договоры (контракты), заключенные в рамках гражданского законодательства, не будут приниматься заказчиками в качестве подтверждения соответствия участников закупки в сфере оказания услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых конкурсом с ограниченным участием.

Также Федеральным законом от 26.07.2017 № 198-ФЗ установлено, что с 26.07.2017 заказчики вправе осуществлять закупки юридических услуг у единственного исполнителя в целях защиты интересов РФ, а также органы государственной охраны могут осуществлять закупки товаров, работ и услуг в целях реализации мер по государственной охране у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании п. 51 и 52 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Кроме того, Федеральным законом от 29.07.2017 № 231-ФЗ установлено, что с 10.08.2017 организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, вправе осуществлять закупки товаров, работ и услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на сумму, не превышающую 400 тыс. руб., на основании п. 5 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Таким образом, добавлен ряд оснований для закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), по которым заказчики при соблюдении ряда условий могут осуществить закупки в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Информация об изменениях доступна в актуализированных справках.

**Как найти новые материалы?**

Информация отражена в блоке «Новое в продукте» раздела «Новые поступления в продукт» (сентябрь 2017 года) на странице продукта для специалистов в сфере закупок.

## ДОПОЛНЕН СЕРВИС «КОНСУЛЬТАЦИИ ПО ЗАКУПКАМ»

В продукт добавлено 52 новые консультации экспертов.

**Где размещены консультации в системе?**

Главная страница системы → сервис «Консультации по закупкам»

## НОВЫЕ ОБРАЗЦЫ И ФОРМЫ ДОКУМЕНТОВ

В систему добавлены образцы и формы документов для осуществления закупочной деятельности заказчиков:
– Техническое задание (поставка медицинской рентгенографической пленки)
– Техническое задание (поставка хирургического шовного материала)
– Техническое задание (поставка топливораздаточной колонки)
– Техническое задание (поставка жалюзи-роллет)

**Как найти обновленные материалы?**

Информация отражена в блоке «Новое в продукте» раздела «Новые поступления в продукт» (сентябрь 2017 года) на странице продукта для специалистов в сфере закупок.

## ВАЖНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

• Федеральный закон от 29.07.2017 № 231-ФЗ «О внесении изменения в статью 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

• Постановление Правительства РФ от 04.08.2017 № 937 «О внесении изменений в приложение № 2 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99»

• Федеральный закон от 29.07.2017 № 267-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

• Приказ Министерства финансов Российской Федерации, Центрального банка Российской Федерации от 31.07.2017 № 122н/4474-у «Об утверждении Порядка осуществления операций по казначейскому обеспечению обязательств при банковском сопровождении государственных контрактов»

## НОВЫЕ ДОКУМЕНТЫ

• Письмо Казначейства России от 02.08.2017 № 07-04-05/22-639 «О порядке формирования идентификатора государственного контракта»

• Письмо Минэкономразвития России от 03.03.2017 № Д28и-1268 «О включении информации о цене контракта в реестр контрактов»

• Письмо Казначейства России от 01.08.2017 № 07-04-05/22-630 «О казначейском сопровождении»

• Письмо Минэкономразвития России от 31.03.2017 № ОГ-Д28-4011 «О возможности заключения дополнительного соглашения к контракту о продлении срока действия контракта»

# ОПЫТ ЭКСПЕРТОВ

## МОЖНО ЛИ ПРИНЯТЬ КОММЕРЧЕСКИЕ ПРЕДЛОЖЕНИЯ ОТ ПОСТАВЩИКОВ, В КОТОРЫХ ЦЕНА УКАЗАНА В ИНОСТРАННОЙ ВАЛЮТЕ?

***Вопрос.*** ***Предстоит закупка по поставке комплектующих для уже установленного импортного оборудования. Поставщики предоставили коммерческие предложения в евро. Можно ли принять эти коммерческие предложения? Если да, как это сделать правильно? Надо ли переводить в рубли? По какому курсу?***

***Ответ.*** 1. Да, принять коммерческие предложения, в которых цена предлагаемого товара указана в евро, можно.

2. Порядок принятия таких коммерческих предложений устанавливается заказчиком самостоятельно.

3. Да, коммерческое предложение, сделанное поставщиком в иностранной валюте, необходимо перевести в рубли по курсу Центрального банка РФ, действующему на день формирования начальной (максимальной) цены контракта.

***Обоснование.*** 1. Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) не устанавливает требований к коммерческим предложениям поставщиков.

Также законодательство о контрактной системе не устанавливает запрет на предоставление коммерческих предложений в валюте иностранных государств.

Следовательно, вы вправе принять коммерческие предложения от поставщиков, в которых цена указана в евро.

2. Принятие коммерческих предложений осуществляется в порядке, установленном непосредственно самим заказчиком, поскольку на законодательном уровне такой порядок не установлен.Вы вправе принять от поставщиков коммерческие предложения любым способом – факсом, по электронной почте, нарочным письмом или иным выбранным заказчиком способом.

3. Согласно п. 2, 3 ч. 1 ст. 50 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с

информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать информацию о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), а также порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю РФ, установленного Центральным банком РФ и используемого при оплате контракта.

В соответствии с п. 6, 7 ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиками (подрядчиками, исполнителями), а также порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю РФ, установленного Центральным банком РФ и используемого при оплате контракта.

Таким образом, положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено право заказчика устанавливать в документации о закупке и в заключаемом контракте валюту контракта иную, чем российский рубль, и определять порядок пересчета в рубли для осуществления платежей по контракту.

Как следует из ст. 317 Гражданского кодекса РФ, денежные обязательства должны быть выражены в рублях (ст. 140 Гражданского кодекса РФ).

В денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (экю, «специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории РФ по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных Федеральным законом от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» в порядке, установленном данным законом.

Таким образом, цена контракта, заключаемого по итогам торгов, может быть определена в иностранной валюте. В этом случае заказчик должен указать в документации о закупке сведения о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиками (исполнителями, подрядчиками), а также порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю РФ, установленного Центральным банком РФ и используемого при оплате заключенного контракта.

Аналогичное мнение Минэкономразвития России изложено в письмах:

– от 17.03.2015 № Д28и-717;

– от 08.12.2015 № Д28и-3643.

Вместе с тем считаем наиболее целесообразным определить начальную (максимальную) цену контракта (далее – НМЦК) именно в рублях РФ по следующим основаниям:

1. Размер обеспечения заявки и размер обеспечения исполнения контракта рассчитываются исходя из размера НМЦК. Если НМЦК будет выражена в валюте, размер обеспечения заявки и размер обеспечения исполнения контракта будут варьироваться в зависимости от даты внесения участниками закупки денежных средств. Поскольку курсовая стоимость валюты постоянно изменяется, это приводит к тому, что участники закупки ставятся в неравные условия при внесении необходимой суммы денежных средств.

2. Оплата по контракту осуществляется исключительно в рублях РФ. Если на дату оплаты заказчиком обязательств, исполненных поставщиком, курс валюты значительно возрастет по сравнению с курсом, который был использован на дату расчета НМЦК, это может привести к недостаточности денежных средств, предусмотренных заказчиком на данную закупку.

Таким образом, вы можете принять коммерческие предложения, в которых стоимость товара выражена в евро. Однако при расчете НМЦК такую стоимость следует перевести в рубли РФ по курсу Центрального банка РФ, который действует на дату формирования НМЦК.

***Эксперт СПП в сфере осуществления закупочной деятельности***
***Воробьева Ольга Владимировна***

## ОБЯЗАН ЛИ ЗАКАЗЧИК ПО ЗАКОНУ № 44-ФЗ ОТКЛОНИТЬ ЗАЯВКУ УЧАСТНИКА ЭЛЕКТРОННОГО АУКЦИОНА, КОТОРЫЙ ПРЕДЛАГАЕТ К ПОСТАВКЕ ТОВАР С ДВУМЯ СРОКАМИ ГОДНОСТИ?

***Вопрос.*** ***Заказчик проводит аукцион в электронной форме, и одно из требований к участникам закупки – гарантийный срок на товар должен быть не менее 24 месяцев. Один из участников в первой части заявки указал в таблице цифрами срок гарантии (12 месяцев). Ниже в пояснениях к таблице он указал срок гарантии цифрами (24 месяца) и прописью (двадцать четыре месяца). Заказчик должен отклонить такую заявку или нет?***

***Ответ.*** Нормы Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) не обязывают комиссию по осуществлению закупок искать скрытый смысл в предоставленных заявках, предполагать, были ли допущены опечатки или ошибки в информации, которая в них содержится. Как следствие, заявки рассматриваются исходя из их дословного прочтения.

***Обоснование.*** Согласно ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заявка должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы

(при наличии), наименование страны происхождения товара.

Соответственно, если одним из показателей при описании объекта закупки заказчиком был срок годности товара, то заявка должна содержать информацию о сроке годности товара, которая соответствует значениям, установленным документацией о закупке.

В силу п. 2 ч. 4 ст. 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе является основанием для принятия решения об отказе в допуске к проведению аукциона такому участнику закупки.

Заказчиком предоставлена информация о том, что в составе первой части заявки участника закупки на один и тот же товар указано два гарантийных срока (12 месяцев и 24 месяца), что не дает возможности заказчику однозначно определить, какой именно гарантийный срок на товар предлагает участник закупки. Более того, один из предложенных участником закупки гарантийных сроков

на товар не соответствует требованиям документации о закупке.

Исходя из изложенного, у заказчика есть формальные основания для отказа в допуске к проведению электронного аукциона участнику, который предлагает к поставке товар с двумя сроками годности.

***Эксперт СПП в сфере осуществления закупочной деятельности***
***Золотарев Максим Валерьевич***

## ТАКЖЕ В СИСТЕМЕ ДОСТУПНЫ КОНСУЛЬТАЦИИ ПО СЛЕДУЮЩИМ ВОПРОСАМ:

- Является ли закупкой заключение ГБУ договора с субподрядчиком для исполнения контракта, по которому ГБУ является исполнителем?
- Является ли закупкой по 44-ФЗ заключение лицензионного договора, предусматривающего выплату вознаграждения авторам?
- Вправе ли заказчик увеличить НМЦК на 10% при проведении повторной закупки по Закону 44-ФЗ?
- Как обосновать отмену аукциона в плане закупок, если аукцион был признан несостоявшимся, контракт не был заключен, а впоследствии отпала потребность в проведении новой закупки?
- Вправе ли заказчик отказать в приемке товара, не соответствующего спецификации, предусмотренной контрактом по Закону 44-ФЗ?
- Правомерно ли отклонение заявки участника электронного аукциона, если в ее первой части указано наименование страны происхождения товара не в соответствии с ОКСМ, а во второй части отсутствует документ, подтверждающий страну происхождения товара?
- Проведена закупка на установку индивидуальных приборов учета. Возможно ли изменить адреса установки счетчиков, предусмотренные контрактом?