

Сентябрь 2018 г.

ДАЙДЖЕСТ
правового регулирования закупок

1. Законы, подзаконные акты, правовые новости

1.1. Ограничены закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд отдельных видов оружия иностранного происхождения.

Постановлением Правительства РФ от 20.09.2018 № 1119 «Об ограничениях допуска оружия спортивного огнестрельного с нарезным стволом, патронов и боеприпасов прочих и их деталей, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Установлено, что при закупке оружия спортивного огнестрельного с нарезным стволом, патронов и боеприпасов прочих и их деталей, заказчик отклоняет все заявки из иностранных государств (за исключением государств-членов ЕАЭС), при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 заявок которые содержат предложения о поставке спортивного оружия, патронов, боеприпасов и их деталей, страной происхождения которых являются государства - члены ЕАЭС и не содержат предложений о поставке спортивного оружия, патронов, боеприпасов и их деталей одного и того же производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц. Для подтверждения страны происхождения спортивного оружия, патронов, боеприпасов и их деталей участники смогут предоставить заключение, выданное Министерством промышленности и торговли РФ либо сертификат о происхождении товара, выданный уполномоченным органом (организацией) государства-члена ЕАЭС.

1.2. ФАС России по согласованию с Минфином установит порядок определения НМЦК при поставке моторного топлива и автомобильного бензина

Постановление Правительства РФ от 08.09.2018 № 1074

Правительство РФ наделило ФАС России по согласованию с Минфином правом устанавливать при осуществлении закупок моторного топлива и автомобильного бензина порядок определения начальной (максимальной) цены контракта, а также цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком.

Как указывается в некоторых источниках, подобные нововведения призваны повлиять на воспрепятствование картелизации в данном сегменте рынка.

1.3. Ограничены размеры платы за банковское сопровождение контрактов.

Постановление Правительства РФ от 20.09.2018 г. № 1117 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 20.09.2014 г. № 963»

Ограничены размеры платы за расширенное банковское сопровождение: при цене контракта от 500 млн. до 1 млрд. руб. – 1,15% указанной цены; при цене контракта от 1 до 5 млрд руб. – 1,12% указанной цены. Установлено, что под банковское сопровождение контрактов подпадают контракты с поставщиками, на которых распространяются меры ограничительного характера, введенные иностранным государством.

1.4. Оценка публичного сервитута теперь не подпадает под действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Федеральный закон от 03.08.2018 № 341-ФЗ «О внесении изменений в Земельный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части упрощения размещения линейных объектов»

С 01.09.2018 заказчики, осуществляющие закупки на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» смогут осуществлять заключение договоров на проведение оценки размера платы за публичный сервитут без применения процедур закупок в соответствии с 223-ФЗ.

2. Проекты нормативно-правовых актов

2.1. Принят проект типовых условий контрактов на выполнение работ по созданию программ для ЭВМ.

Проект Приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по созданию (развитию) программ для электронных вычислительных машин и программной документации к ним»

Под действие указанных типовых условий подпадают контракты, предметом которых являются выполнение работ в результате которых должны быть созданы (модернизированы) программы для электронных вычислительных машин и программная документации к ним. Указанные условия содержат все требования, предъявляемые Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Пунктами 4.1, 4.4 проекта типовых условий предусмотрено, что в случае нарушения сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, осуществляется начисление пени. Размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Однако, с учетом того, что с 1 июля вступили в силу поправки к 44-ФЗ, которыми использование формулировки «ставка рефинансирования» заменено на «ключевую ставку», полагаем, что соответствующие изменения будут внесены в проект типовых условий контрактов на выполнение работ по созданию (развитию) программ для электронных вычислительных машин и программной документации к ним.

2.2. ФАС России будет давать заключения на изменение ОКВЭД госпредприятий.

Проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части установления запрета на создание и осуществление деятельности унитарных предприятий)».

Комиссией по законопроектной деятельности 17.09.2018 одобрен, которым предлагается для внесения изменений, касающихся сведений о кодах по ОКВЭД юридического лица, являющегося государственным или муниципальным унитарным предприятием, предоставлять в регистрирующий орган заключение антимонопольного органа о соответствии таких изменений законодательству Российской Федерации. При этом создание таких организаций вновь осуществляется только в случаях, предусмотренных федеральными законами, актами Президента РФ или Правительства РФ, федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке и реализации государственной политики в области обороны, а также в случае осуществления деятельности в сферах естественных монополий.

Принятие такого нововведения окажет влияние на уменьшение количества случаев избегания проведения закупок с применением Закон № 44-ФЗ посредством осуществления закупок государственными или муниципальным унитарными предприятиями с применением

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» через субсидирование таких закупок заказчиками, обязанными осуществлять закупочную деятельность с применением Закона № 44-ФЗ. Предполагается, что утверждение указанного проекта положительно повлияет на состояние конкуренции.

2.3. Осуществляется проведение общественных обсуждений относительно формы представления сведений об осуществлении закупок продукции машиностроения

Проект Приказа Минпромторга России «Об утверждении формы представления сведений об осуществлении закупок продукции машиностроения, включенной в перечни перспективных потребностей в продукции машиностроения в соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 31 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», необходимой для реализации инвестиционных проектов, в том числе сведений об осуществлении закупок продукции машиностроения, которые по решению Правительственной комиссии по импортозамещению и в соответствии с пунктом 3 части 8 статьи 31 указанного Федерального закона не подлежат размещению в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и формы уведомления о включении инвестиционного проекта в реестр инвестиционных проектов».

Указанным документом предполагается к утверждению форма уведомления о включении инвестиционного проекта в реестр инвестиционных проектов.

2.4. Закупки отдельных видов вин могут быть ограничены.

Проект Постановления Правительства Российской Федерации «О внесении изменений в перечень отдельных видов пищевых продуктов, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Данным проектом предлагается дополнить перечень отдельных видов пищевых продуктов, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства РФ от 22.08.2016 № 832 «Об ограничениях допуска отдельных видов пищевых продуктов, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» некоторыми видами вин (винами, винами игристыми, винами ликерными, винами фруктовыми (плодовыми)).

3. Судебная и правоприменительная практика

3.1. Установление права заказчика направлять запрос о разъяснении в отношении поданных заявок участников квалифицирован ФАС России как создание неравных условий для участников в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Решение ФАС России от 03.09.2018 № 223ФЗ-642/18

Делается вывод о том, что условия закупочной документации не могут ставить участников закупки в зависимость от волеизъявления заказчика. А именно, закупочной документацией предусмотрено, что заказчик вправе направлять участникам закупки. Однако, по мнению ФАС России, таким условием устанавливается, что возможность участия в закупке с учетом указанных положений документации зависит от волеизъявления заказчика, а также

применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, документы может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в закупочной документации не установлен порядок подготовки и направления такого запроса дополнительной информации, что ставит такой запрос в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки и признаны незаконными.

3.2. При осуществлении закупки возможно требовать от заказчиков только те документы, которые могут находиться в их распоряжении.

Решение ФАС России от 12.09.2018 № 223Ф3-668/18

Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и др. В связи с этим, требование Заказчика о представлении в составе заявки участника Свидетельства на продукцию и протоколов испытаний продукции является неправомерным.

3.3. Требования к участникам закупки об отсутствии ранее установленных фактов нарушения обязательств по контрактам, заключенным с корпорацией заказчика признаны неправомерными.

Решение ФАС России от 17.09.2018 № 223Ф3-683/18

Согласно конкурсной документации у участника конкурса должно отсутствовать за последние 2 года в отношении следующих, подтвержденных документально, установленных фактов и случаев в рамках закупок, проводимых Госкорпорацией «Росатом» и ее организациями:

- случаев уклонения от заключения договора по результатам закупок, неподписания проекта договора в предусмотренный срок;
- непредставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора;
- случаев отказа иностранного участника, от подписания договора на условиях, предложенных в ходе проведения закупки и указанных на ЭТП таким участником;
- случаев расторжения договора по решению суда или по соглашению сторон в связи с существенным нарушением условий договора.

ФАС России сделал вывод, что указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом, может быть допущен к участию в закупке, в то время, как участник, имеющий судебные споры с Заказчиком, подлежит отклонению.

3.4. Не во всех случаях правомерно требовать от участника закупки одобрения крупной сделки.

Определение Верховного суда Российской Федерации от 11.09.2018 № 305-КГ18-13595

Оставлены в силе решения нижестоящих арбитражных судов по делу № А40-86574/2017, которые сочли неправомерным отклонение заявки участника закупки в связи с непредставлением информации об одобрении крупной сделки. Основанием для признания

подобных действий заказчика неправомерными послужило то, что положения о сделках с заинтересованностью и крупных сделках неприменимо к участнику закупки, поскольку участник закупки по своей организационно-правовой форме является обществом с ограниченной ответственностью, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа – генеральным директором. В связи с этим, судом сделан вывод об отсутствии необходимости одобрения сделки.