**Изменения в Федеральном законе №44-ФЗ.**

**Меры, принятые в связи с распространением**

**новой коронавирусной инфекции (COVID-19)**

**Федеральный закон от 01.04.2020 г. №98-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций»:**

* часть 7 статьи 34 после слов «цены контракта» дополнить словами «(отдельного этапа исполнения контракта)», после слов «предусмотренных контрактом» дополнить словами «(соответствующим отдельным этапом исполнения контракта)»;
* за нарушение поставщиком срока исполнения отдельного этапа контракта пени нужно рассчитывать исходя из цены соответствующего этапа за вычетом исполненных по этому этапу обязательств. (ранее независимо от стоимости этапа пени рассчитывали исходя из цены контракта за вычетом исполненных обязательств);
* исключения (случаи, когда участник закупки не предоставляет обеспечение исполнения контракта) действуют и в отношении обеспечения гарантийных обязательств.
* а) пункт 9 изложить в следующей редакции:
* «осуществления закупок товаров, работ, услуг при необходимости оказания медицинской помощи в неотложной или экстренной форме либо вследствие аварии, обстоятельств непреодолимой силы, *для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций)* и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи. При этом заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги в количестве, объеме, которые необходимы для оказания такой медицинской помощи либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, если применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно»;
* у ЕП по пункту 9 части 1 статьи 93 Закона №44-ФЗ можно закупить любые товары, работы, услуги. Не нужно учитывать их наличие в перечне ПП. К списку оснований для такой закупки добавили введение режима повышенной готовности для предупреждения ЧС;
* 6) в статье 112:
* а) в части 42.1 слова «и (или) 2016» заменить словами «, 2016 и 2020»:

*42.1. Начисленные поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанные заказчиком суммы неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016 и 2020 годах обязательств, предусмотренных контрактом, подлежат списанию в случаях и порядке, которые установлены Правительством Российской Федерации.*

**Постановление Правительства РФ от 04.07.2018 г. №783 «Об осуществлении заказчиком списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016 и 2020 годах обязательств, предусмотренных контрактом»**(начало действия редакции - 27.04.2020):

* неустойки, начисленные в 2020 году, нужно будет списать в том же порядке, что и неустойки за 2015, 2016 годы;
* части 55 - 57 статьи 112:
* указанные нормы Закона о контрактной системе, вступившие в силу в 2020 году, предусматривают возможность утверждения перечней объектов строительства, в отношении которых возможно заключение контрактов на строительство «под ключ» решениями Правительства РФ, глав субъектов РФ, местными администрациями;
* часть 64 статьи 112:
* до 31 декабря 2020 года при осуществлении закупок в соответствии со статьей 30 ФЗ №44 заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в извещении об осуществлении закупки и (или) в проекте контракта, за исключением случая, если контрактом предусмотрена выплата аванса;
* часть 65 статьи 112:
* в 2020 году по соглашению сторон допускается *изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта*, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством РФ, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. *Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании* решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта РФ, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное настоящей частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 Закона №44-ФЗ при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом:

1) размер обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 Закона №44-ФЗ;

2) возврат ранее предоставленной заказчику банковской гарантии заказчиком гаранту, предоставившему указанную банковскую гарантию, не осуществляется, взыскание по ней не производится (если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления новой банковской гарантии);

3) если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств:

а) в случае увеличения в соответствии с настоящей частью цены контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) в случае уменьшения в соответствии с настоящей частью цены контракта заказчик возвращает поставщику (подрядчику, исполнителю) денежные средства, внесенные на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, в размере, пропорциональном размеру такого уменьшения цены контракта;

в) в случае изменения срока исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 настоящего Федерального закона определяется новый срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта;

* государственным или муниципальным заказчиком как получателем бюджетных средств предусмотренное настоящей частью изменение может быть осуществлено в пределах доведенных в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации лимитов бюджетных обязательств на срок исполнения контракта.

**Федеральный закон от 24.04.2020 г. №124-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам обеспечения устойчивого развития экономики в условиях ухудшения ситуации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции»**

(начало действия документа - 24.04.2020 (за исключением отдельных положений)**:**

* статью 2 дополнить частью 5 следующего содержания:
* *«Федеральные законы, вносящие изменения в положения настоящего Федерального закона, касающиеся планирования закупок товаров, работ, услуг, определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе установления новых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), контроля в сфере закупок, мониторинга закупок товаров, работ, услуг, аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг, вступают в силу с 1 января очередного календарного года, следующего за годом их принятия, за исключением случаев их принятия после 1 октября текущего календарного года, при которых такие федеральные законы вступают в силу с 1 января года, следующего за очередным календарным годом»*;
* участники контрактной системы получат гарантированный срок на подготовку к новшествам в тех случаях, когда поправки вносят в части:

- планирования;

- способов закупок, в том числе введения новых;

- контроля, мониторинга и аудита закупок;

* если акт принимают до 1 октября текущего года, он вступает в силу 1 января очередного года. Если после - 1 января года, следующего за очередным.
* комиссия будет обязана проверять юрлицо на то, привлекалось ли оно к административной ответственности по статье 19.28 КоАП в течение двух лет до подачи заявки, сейчас это ее право (вступает в силу с 01.01.2021 г.);
* 5) в пункте 4 части 1 статьи 93 слово «трехсот» заменить словом «шестисот», слова «пять процентов» заменить словами «десять процентов» (вступает в силу с 01.07.2020 г.);
* требование обеспечения гарантийных обязательств будет правом заказчика, а не обязанностью, как сейчас;
* заказчик сможет установить обеспечение исполнения контракта в размере от 0,5% до 30% НМЦК. Сейчас допустимый минимум составляет 5% НМЦК;
* при казначейском сопровождении расчетов по контракту обеспечение исполнения контракта можно будет и вовсе не устанавливать. Если его все же нужно предусмотреть, его размер должен быть до 10% от НМЦК, а для закупок по пункту 1 части 1 статьи 30 Закона №44-ФЗ от цены контракта;
* при казначейском сопровождении аванса размер обеспечения исполнения контракта будут считать от НМЦК, уменьшенной на размер аванса, а по закупкам по пункту 1 части 1 статьи 30 Закона №44-ФЗ от цены контракта, уменьшенной на размер аванса.

**Перенесена на 1 октября часть «летних» новшеств.** Это коснется изменений, которые должны были заработать летом, а именно:

* нового порядка проведения электронного запроса котировок;
* начала работы электронных малых закупок, а также доработан порядок их проведения;

**Правоприменительная практика УФАС России по КБР**

**Основные типовые нарушения Закона о контрактной системе:**

* установление дополнительных, незаконных требований к первым частям;
* химсостав, избыточные требования в техчасти;
* ненадлежащая инструкция;
* необоснованное отклонение заявки;
* необоснованный допуск заявки.

**Пример №1:**

В Кабардино-Балкарское УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика, уполномоченного органа при проведении аукциона. Согласно жалобе, при описании товаров, которые необходимы к использованию при выполнении работ по аукциону, установлены требования к характеристикам которые вводят или могут вести в заблуждение и привести тем самым к ограничению конкуренции.

Техническим заданием установлены, в том числе, следующие требования к товарам:

* п. Бетон тяжелый: Марка по морозостойкости бетона должна быть не более F1200;
* п. Болтокомплект: Класс прочности болта 8.8/10.9. Класс прочности гайки 8/10;
* п. Раствор цементный: Марка раствора по прочности на сжатие должна быть М100. Марка по подвижности Пк2-Пк3;
* п. Поковки из квадратных заготовок. Класс точности – Т2/Т1. Степень сложности – С2/С1. Исходный индекс не менее 3;
* п. Камни бортовые: Бетон камней должен иметь класс по прочности на сжатие В30;
* п. Песок природный для строительных работ: Песок в зависимости от зернового состава, содержания пылевидных и глинистых частиц должен быть I или II класс.

Инструкцией, в том числе предусмотрено о необходимости участнику закупки в первой части заявки на участие в электронном аукционе указать конкретные (т.е. не допускающие двусмысленного толкования и сослагательного наклонения) показатели материалов (товаров). Не подлежат указанию в первой части заявки параметры товаров, которые содержатся в проектно-сметной документации, и если требования к таким параметрам не установлены Заказчиком в Приложении №1 к разделу «Техническое задание» документации об аукционе.

Требования документации об аукционе должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований, не допускать ограничения круга участников закупки, в том числе по причине невозможности подтверждения их соответствия требованиям документации об аукционе и действующему законодательству.

Более того, инструкция не содержит положений особого порядка заполнения участниками закупки в составе своих заявок на участие в аукционе, в том числе по заполнению заявки с учетом положений п.2 ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе, а также сведений о результатах испытаний товаров, сведений химического и компонентного состава товаров, показателей технологических процессов их изготовления, а также результатов испытаний таких товаров.

Указанные требования могут привести к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, используемый при выполнении работ, для представления подробных сведений химического и компонентного состава товаров, а также о результатах испытаний таких товаров (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

Неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям. Включение инструкции по заполнению заявок в состав документации об аукционе должно осуществляться с целью создания дополнительных условий для более четкого и ясного понимания участниками потребностей заказчика в товарах.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что документация об аукционе устанавливает требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в аукционе сведения о результатах испытаний таких товаров, сведений химического и компонентного состава товаров, не предусмотренные частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе. Установление излишних и чрезмерных требований к товару (в том числе и к расходному материалу), а также к описанию участниками закупки в составе своих заявок конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, показателей технологических процессов их изготовления, а также результатов испытаний таких товаров, противоречат пункту 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Таким образом, вышеуказанные действия заказчика, уполномоченного органа нарушают пункт 2 часть 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Пример №2:**

В УФАС поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении аукциона. Согласно жалобе, при описании товаров, которые необходимы к поставке по аукциону, установлены требования к характеристикам которые могут привести к ограничению конкуренции.

Техническим заданием установлены, в том числе, следующие требования к товарам:

* п. Картофель: содержание клубней с израстениями, на позеленевших на, площади более 2 см2, но не более ¼ поверхности клубня % не более 2,0; в целях идентификации и первичной проверки при поставке на групповую и/или транспортную упаковку товара должен быть прикреплен прямоугольный конверт из плотного материала 100-165х 160-230 мм, удобный для неоднократного вложения файла первичной идентифицирующей информации (файл не должен мяться, подвергаться многократному сложению, при однократном сложении пополам в конверте не остается свободного места превышающего 2 см): с вложением файла первичной идентифицирующей информации.
* п. Морковь столовая свежая: содержание корнеплодов с отклонениями от установленных размеров не более чем на 0,5 см,% от массы не более 10,0; в целях идентификации и первичной проверки при поставке на групповую и/или транспортную упаковку товара должен быть прикреплен прямоугольный конверт из плотного материала 100-165х 160-230 мм, удобный для неоднократного вложения файла первичной идентифицирующей информации (файл не должен мяться, подвергаться многократному сложению, при однократном сложении пополам в конверте не остается свободного места превышающего 2 см): с вложением файла первичной идентифицирующей информации.
* п. Лук репчатый свежий: вид упаковки имеет дополнительную защитную упаковку из плотного материала, тщательно скрепленную долговечную число стежков на 10 см должно быть не более 10; в целях идентификации и первичной проверки при поставке на групповую и/или транспортную упаковку товара должен быть прикреплен прямоугольный конверт из плотного материала 100-165х 160-230 мм, удобный для неоднократного вложения файла первичной идентифицирующей информации (файл не должен мяться, подвергаться многократному сложению, при однократном сложении пополам в конверте не остается свободного места превышающего 2 см): с вложением файла первичной идентифицирующей информации;
* п. Масло растительное: среднее значение прочности при деформации упаковки 10Н/мм2 ± 15%;
* п. Яйцо куриное свежее: потребительская упаковка – допустимая влажность картона 11%, среднее значение прочности деформации упаковки 10Н/мм2 ± 15%.

Указанные примеры не являются исчерпывающими.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, должна содержать при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг: а) наименование страны происхождения товара; б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

Требования документации об аукционе должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований, не допускать ограничения круга участников закупки, в том числе по причине невозможности подтверждения их соответствия требованиям документации об аукционе и действующему законодательству.

Более того, инструкция не содержит положений особого порядка заполнения участниками закупки в составе своих заявок на участие в аукционе, в том числе по заполнению заявки с учетом положений пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также сведений о результатах испытаний товаров, и компонентного состава товаров, показателей технологических процессов их изготовления, а также результатов испытаний таких товаров.

Указанные требования привели к ограничению количества участников закупки (в результате рассмотрения первых частей, 4 заявки отклонена от участия в аукционе, 1 заявка допущена), поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии поставляемый товар, для представления подробных сведений компонентного состава товаров, а также о результатах испытаний таких товаров (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации об аукционе ненадлежащие требования к товарам, необходимым к поставке в рамках исполнения контракта и ненадлежащую инструкцию по заполнению первой части заявки, нарушают пункты 1, 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Выдано предписание о внесении изменений в документацию об аукционе.

**Пример №3:**

В УФАС России поступили 5 жалоб заявителя на действия заказчика при проведении 5 аукционов. По мнению заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями заказчика, указавшего в проекте муниципального контракта несоответствующий требованиям Закона о контрактной системе порядок оплаты работ по контракту.

Сроки поставки товара или завершения работы, оказания услуг до 1 декабря 2020 года.

Согласно ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе, в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с ч. 3 ст.30 Закона о контрактной системе, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

Проектом муниципального контракта, а именно пунктом 8.4 установлено, что муниципальный заказчик, исходя из объема выполненных работ и цены контракта, осуществляет оплату Генеральному подрядчику выполненные по настоящему Контракту работы на основании актов о приемке выполненных работ по форме № КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3 в пределах твердой цены в срок, определенный графиком оплаты работ, а именно до 31.07.2023г., за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации.

В рассматриваемом случае, выполнение работ по муниципальному контракту не превышает срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств, работы по контракту должны быть выполнены в 2020 году, тогда как лимиты бюджетных обязательств на выполнение данных работ вовсе не предусмотрены в 2020 году и плановых 2021-2022 годах.

Принятие заказчиком бюджетных обязательств при отсутствии лимитов бюджетных обязательств может привести к невозможности своевременной оплаты за выполненные работы, что повлечет ответственность заказчика за неисполнение обязательств по контракту и, как следствие, дополнительное расходование бюджетных средств на уплату неустойки за несвоевременную оплату работ.

Комиссия посчитала, что закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

Включением в проект контракта условия об оплате выполненных работ в 2023 году, заказчик фактически снимает с себя ответственность за несвоевременную оплату по контракту, поскольку сроки оплаты не могут быть отличными от сроков, отраженных в ст. 30, 34 Закона о контрактной системе.

Аналогичная правовая позиция по данному вопросу изложена в письмах ФАС России от 20 марта 2017г. № РП/17453/17, Министерства экономического развития РФ от 06 декабря 2016г. №Д28и-3330, Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 06.02.2020г. №Ф07-17572/2019 по делу А44-12389/2018, Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 06.09.2018 №Ф05-12085/2018 по делу №А40-226775/2017, Постановлением Верховного Суда РФ от 01.11.2018 №44-АД18-20.

Выданы предписания об аннуляции аукционов.

**Пример № 4:**

В УФАС поступила жалоба ООО «» на действия аукционной комиссии заказчика при проведении аукциона.

Из жалобы следует, что по результатам подведения итогов электронного аукциона заявка заявителя была признана несоответствующей требования документации об аукционе, заявитель был отстранен от участия в аукционе по причине не соответствия параметров, указанных в заявке параметрам оборудования входящего в состав Комплекса со ссылкой на письмо производителя от 27.03.2020г. № 02/28.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 08.04.2020г., аукционная комиссия признали заявку несоответствующей требованиям документации об аукционе, и отстранила участника закупки ООО «» от участия в аукционе в соответствии с требованием части 6.1 статьи 66 Закона о контрактной системе - предоставление недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с частями 3, 5, 8.2 статьи 66 Закона о контрактной системе. В соответствии с письмом производителя параметры, указанные в заявке участника не соответствуют параметрам оборудования входящего в состав Комплекса контроля радиотерапевтических процедур, а именно: в п.5.2.4.2. «Время слива воды» указанное значение 7минут, действительное значение 5 минут; в п.5.5.7. «Максимальное расстояние между двумя соседними детекторами в плоскости изоцентра» указанное значение 4,0мм, действительное значение 0,4мм.

В ходе анализа заявок участников закупки было установлено, что участники закупки предложили к поставке один и тот же товар, одного производителя, с одним и тем же регистрационным удостоверением.

В составе вторых частей заявки в отношении товаров участники приложили документы – копии регистрационного удостоверения на каждое медицинское изделие.

В регистрационном удостоверении «Комплекс контроля радиотерапевтических процедур Sun Nuclear с принадлежностями» отсутствуют сведения по показателю - Время слива воды водного резервуара для хранения воды с водным насосом, а также показателю - Максимальное расстояние между двумя соседними детекторами в плоскости изоцентра (показатели по которым аукционная комиссия отстранила участника закупки ООО «» от участия в электронном аукционе).

Таким образом, в документах, представленных ООО «» в составе первой и второй частей заявки, отсутствует информация на основании которой аукционная комиссия признала недостоверность, в случае выявления которой обязана отстранить участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

 Согласно позиции Верховного Суда РФ (Определение Верховного Суда РФ от 27.03.2019 N 305-ЭС19-2710 по делу № А40-24471/2018): «оценивая содержание представленной в материалы дела заявки, каких-либо оснований сомневаться в легитимности поданной заявки, а также в ее достоверности у заказчика не имелось. Каких-либо безусловных доказательств заведомой нелегитимности поданной заявки представлено не было. Закону о контрактной системе прямо противоречит ограничение в участии в конкурентной процедуре участника, предложившего товар, отвечающий установленным заказчиком в документации о закупке требованиям, в отсутствие у заказчика прямых доказательств недостоверности представленных таким участником сведений.

 Следовательно, как указали суды, в отсутствие иных безусловных и убедительных доказательств обратного, антимонопольный орган пришел к обоснованному выводу о том, что заявка была отклонена от участия в аукционе неправомерно, вопреки утверждению заказчика об обратном».

Учитывая изложенное, решение аукционной комиссии о признании заявки несоответствующей требованиям документации об аукционе, и отстранение участника закупки от участия в электронном аукционе ввиду представления недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с частями 3, 5, 8.2 статьи 66 Закона о контрактной системе, признается Комиссией неправомерным.

Следует отметь о формальном подходе аукционной комиссии к выявлению недостоверности сведений, указанных в заявках участников закупки. При установлении различных показателей в заявках участников закупки по характеристикам системы лучевой терапии Halcyon с принадлежностями и характеристиках комплекса оборудования для иммобилизации пациента в лучевой терапии у аукционной комиссии не возникла необходимость в получении дополнительной информации от производителей с целью проверки достоверности информации, представленной участниками закупки.

Между тем, показатели характеристик, указанные участниками закупки по системе лучевой терапии Halcyon с принадлежностями и комплексу оборудования для иммобилизации пациента в лучевой терапии, соответствуют требованиям, установленным в документации об аукционе. В регистрационных удостоверениях на указанное медицинское оборудование (представленных участниками закупки в составе вторых частей заявок) сведения по указанным характеристикам, отсутствуют.

Комиссия приняла решение о восстановлении незаконно отклоненного участника.

**Пример № 5:**

Поступила жалоба  ООО на действия единой комиссии заказчика при проведении аукциона.

Согласно жалобе заявителя, единой комиссией заказчика принято решение о несоответствии заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, обосновав тем, что представленное в заявке решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица не соответствует требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», так как в представленном участником закупки решении об одобрении срок истек на момент проведения аукциона.

Комиссией КБУФАС России установлено, что в составе заявки с идентификационным номером «\_\_\_», в том числе содержатся протокол №15 внеочередного Общего собрания участников ООО, протокол №3 Общего собрания участников ООО, содержащие решение об одобрении крупных сделок, совершаемых от имени указанного участника аукциона в рамках закупок в соответствии с Законом о контрактной системе при условии, что сумма сделки не превышает 150 000 000,00 и 500 000 000,00 рублей соответственно.

При этом Комиссией Кабардино-Балкарского УФАС России установлено, что указанные документы сформированы участником аукциона в целях прохождения аккредитации в единой информационной системе и направлен оператором электронной площадки заказчику в порядке, предусмотренном ч.11 ст.24.1 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссией Кабардино-Балкарского УФАС России принято во внимание то, что в составе заявки с идентификационным номером «\_\_\_» отсутствует решение об одобрении крупной сделки, поданное на основании п.4 ч.5 ст.66 Закона о контрактной и Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Таким образом, ссылка заказчика на несоответствие решения об одобрении крупной сделки требованиям Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» отклоняется как не соответствующая фактическим обстоятельствам рассматриваемого дела.

Исполнение муниципального контракта является обычной хозяйственной деятельностью для ООО, не связано с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо или косвенно имущества, а также не связано с передачей имущества во временное владение и (или) пользование либо предоставлением третьему лицу права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии.

Для квалификации сделки в качестве крупной необходимо установить наличие у сделки не только количественного, но и качественного критерия, который заключается в том, что сделка заключалась с целью прекращения деятельности общества или изменения ее вида либо существенного изменения ее масштабов.

На заседании Кабардино-Балкарского УФАС России представители заказчика не представили доказательств, свидетельствующих о том, что заявка с идентификационным номером «\_\_\_» не соответствует документации об аукционе и положениям Закона о контрактной системе, а также не представлено документов и сведений, подтверждающих, что сделка, совершаемая в рамках аукциона, является крупной для указанного участника закупки.

Данная правовая позиция подтверждается определением Верховного суда РФ №309-КГ18-9534 от 13 июля 2018г., постановлением арбитражного суда западно-сибирского округа от 10.12.2019г., решением Федеральной антимонопольной службы от 19 сентября 2019г. по делу №19/44/105/2498.

**Меры, принятые в связи с распространением**

**новой коронавирусной инфекции (COVID-19)**

* Постановление Правительства РФ от 08.05.2020 г. №647 «Об установлении случаев осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядка их осуществления и о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 3 апреля 2020 г. №443» - **случаи и порядок экстренных госзакупок у единственного поставщика до конца этого года, а также порядок исчисления сроков** (с 10.05.2020 г.).
* Постановление Правительства РФ от 03.04.2020 г. №443 «Об особенностях осуществления закупки в период принятия мер по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции» – **о течении и сроках исчисления дней в период приятых мер**.
* Постановление Правительства РФ от 03.04.2020 г. №438 (ред. от 22.04.2020) «Об особенностях осуществления в 2020 году государственного контроля (надзора), муниципального контроля и о внесении изменения в пункт 7 Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»
* <Письмо> Минфина России №24-06-05/26578, МЧС России №219-АГ-70, ФАС России №МЕ/28039/20 от 03.04.2020 г. «О позиции Минфина России, МЧС России, ФАС России об осуществлении закупок товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV». Учитывая изложенное, распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, по мнению Минфина России, МЧС России, ФАС России носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.
* <Письмо> Минфина России от 19.03.2020 г. №24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности" - распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, по мнению Минфина России, носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы». Учитывая, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, является обстоятельством непреодолимой силы, заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона №44-ФЗ. При этом условие об отсутствии закупаемых товаров, работ, услуг в вышеуказанном перечне применению не подлежит, поскольку такой перечень распространяется исключительно на закупки товаров, работ, услуг для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.
* <Письмо> ФАС России от 18.03.2020 г. №ИА/21684/20 «Об условиях закупки товаров, работ у единственного поставщика в период пандемии коронавируса». В связи с пандемией коронавирусной инфекции (COVID-19), ФАС России сообщает, что указанная ситуация является обстоятельством непреодолимой силы, в связи с чем территориальным органам ФАС России необходимо учитывать данную позицию при рассмотрении жалоб, дел об административных правонарушениях, обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, проведении проверок. Таким образом, заказчики вправе проводить закупки, направленные на профилактику, предупреждение, ликвидацию последствий распространения коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Российской Федерации в соответствии с указанной нормой Закона №44-ФЗ **при условии наличия причинно-следственной связи между действиями по профилактике, предупреждению, ликвидации последствий распространения коронавирусной инфекции и предметом закупки.** Ч.2 ст.93 Закона №44-ФЗпри осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 6, 9, 34 и 50 части 1 настоящей статьи, заказчик обязан направить **в срок не позднее одного рабочего дня с даты заключения контракта** в контрольный орган в сфере закупок уведомление о такой закупке. Уведомление о такой закупке направляется при ее осуществлении для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации или муниципальных нужд соответственно в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, или контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок. К этому уведомлению прилагается копия заключенного в соответствии с настоящим пунктом контракта с обоснованием его заключения.
* <Письмо> ФАС России от 24.04.2020 г. №ИА/35242/20 «По вопросу отмены определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в связи с отзывом бюджетных ассигнований и (или) лимитов бюджетных обязательств» - **в случае установления в ходе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки, причинно-следственной связи отзыва бюджетных ассигнований и (или) лимитов бюджетных обязательств, предусмотренных на оплату закупаемых товаров (работ, услуг), и отмены закупки таких товаров (работ, услуг) по истечении установленного в ч.1 ст.36 Закона о контрактной системе срока, по мнению ФАС России, предписание об устранении нарушения не выдается.** Кроме того, в указанном случае производство по делу об административном правонарушении в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения.
* <Письмо> ФАС России от 24.04.2020 г. №ИА/35241/20 «По вопросу формирования лота при проведении закупок на содержание/ремонт автомобильных дорог в соответствии с Законом о контрактной системе» - **формирование лота на весь субъект РФ (территорию) или 3 более районов считаем нарушением и ограничением конкуренции.**
* <Письмо> ФАС России от 24.04.2020 г. №ИА/35239/20 «По вопросу формирования лота закупки на обеспечение граждан модульными фельдшерско-акушерскими и ветеринарными пунктами в соответствии с Законом о контрактной системе». По мнению ФАС России, возможно выделить следующие критерии, нарушение которых в совокупности свидетельствует о неправомерном формировании лота:

1) в один лот закупки не должна включаться поставка модульных Пунктов более, чем в одном субъекте Российской Федерации;

2) начальная (максимальная) цена одного лота не должна превышать 500 млн. рублей.

Учитывая изложенное, ФАС России считает необходимым в целях формирования единообразной практики территориальным органам руководствоваться указанными критериями формирования лота при рассмотрении жалоб и проведении внеплановых проверок.

* <Письмо> ФАС России от 05.04.2020 г. №МЕ/28054/20 «О работе операторов электронных площадок до 30 апреля 2020 года» - **о праве осуществлять закупки, а электронные площадки должны обеспечить их проведение в обычном рабочем режиме.**

**Ограничения допуска иностранных товаров на рынок госзакупок:**

* ***промышленные товар* -** ПП от 30.04.2020 г. №617 с 01.05.2020 г.;
* ***радиоэлектронная продукция* –** ПП от 10.072019 г. №878;
* ***пищевые продукты* –** ПП от 22.08.2016 г. №832 (огурцы с томатами с 14.04.20 г.);
* ***лекарственные препараты* –** ПП от 30.11.2015 г. №1289;
* ***медицинские изделия* -** ПП от 05.02.2015 г №102.

**Запрет на допуск иностранных товаров:**

* ***промышленные товар* -** ПП от 30.04.2020 г. №616 с 01.05.2020 г.;
* ***товары машиностроения* –** ПП от 14.07.2014 г. №656;
* ***программно-аппаратные комплексы систем хранения данных* –** ПП от 21.12.2019 г. №1746;
* ***программное обеспечение* –** ПП от 16.11.2015 г. №1236.

**Страны ЕАЭС-Евразийского экономического союза:**

Армения, Белоруссия, Казахстан, Киргизия и Россия

«Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) N 1»

(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.04.2020)

«Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) N 2»

(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 30.04.2020)

**ПРОБЛЕМЫ:**

* установление в документации «ловушек»;
* сговор на торгах;
* цикличность закупок.

**ПРЕДЛОЖЕНИЯ:**

* установление согласия/5 показателей и значений;
* проведение аукциона через 2 часа, а в идеале сразу после окончания подачи заявок;
* исключения цикличности закупок.