

**Правоприменительная практика контрольной
деятельности в сфере закупок
Департамента экономического развития
Курганской области за 2018-2019 годы.**

**Ерзиков Александр Юрьевич
начальник отдела контроля в сфере закупок
Департамента экономического развития
Курганской области**

23 мая 2019 года

Значительное количество нарушений связано с тем, что извещение и документация о закупке, не содержат **ВСЕ обязательные сведения** и информацию, предусмотренные соответствующими нормами Закона №44-ФЗ.

Извещение об осуществлении закупки

1) Статьей 14 №44—ФЗ предусмотрено, что для защиты внутреннего рынка РФ Правительство РФ может устанавливать запреты, ограничения и условия допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей осуществления закупок.

В настоящий момент приняты следующие нормативные акты, устанавливающие такие запреты, ограничения и условия допуска товаров:

Особые условия допуска:

Приказ Минфина России от 04.06.2018 N 126н "Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Ограничения допуска:

Постановление Правительства РФ от 05.02.2015 N 102 "Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Постановление Правительства РФ от 30.11.2015 N 1289 "Об ограничениях и условиях допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Постановление Правительства РФ от 22.08.2016 N 832 "Об ограничениях допуска отдельных видов пищевых продуктов, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Постановление Правительства РФ от 26.09.2016 N 968 "Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

Постановление Правительства РФ от 04.12.2017 N 1469 "Об ограничениях и условиях допуска стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (в том числе с нерассасывающимся полимерным покрытием и с рассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмболэктомии (тромбэктомии), происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Извещение об осуществлении закупки

Запреты:

- Постановление Правительства РФ от 14.07.2014 N 656 "Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"
- Постановление Правительства РФ от 11.08.2014 N 791 "Об установлении запрета на допуск товаров легкой промышленности, происходящих из иностранных государств, в целях осуществления закупок для обеспечения федеральных нужд"
- Постановление Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

Постановление Правительства РФ от 05.09.2017 N 1072 "Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров мебельной и деревообрабатывающей промышленности, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (вступило в силу с 1 декабря 2017)

Соответственно, при осуществлении закупки товара или нескольких товаров в рамках одной закупки, включенных в перечни товаров, утвержденные вышеуказанными актами, информация об установленных заказчиком запретах, ограничениях, условиях допуска товаров, должна быть указана в извещении об осуществлении закупки.

Извещение об осуществлении закупки

2) Статьями 28, 29 №44-ФЗ предусмотрена обязанность заказчиков предоставлять преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, а также организациям инвалидов в отношении предлагаемой ими цены контракта в размере до пятнадцати процентов, если осуществляется закупка товаров, включенных соответствующие перечни товаров, утвержденные Правительством РФ:

- **Постановление Правительства РФ от 14.07.2014 N 649 "О порядке предоставления учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы преимуществ в отношении предлагаемой ими цены контракта"**

- **Постановление Правительства РФ от 15.04.2014 N 341 "О предоставлении преимуществ организациям инвалидов при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в отношении предлагаемой ими цены контракта"**

Соответственно, при осуществлении закупки товара или в рамках одной закупки нескольких товаров, включенных в перечни товаров, утвержденные вышеуказанными актами, информация об установленных заказчиком преимуществах должна быть указана в извещении об осуществлении закупки

(при этом должно быть указано что преимущества предоставляются в размере до 15%, недопустимо указывать «в размере 5%» или ином меньше чем 15% размере т. д.; если участник снизил цену на 15% и более, то ему предоставляются преимущества в размере 15%, если же он снизил цену на 5 процентов — в размере 5%, с тем чтобы увеличенная цена не превышала начальную максимальную цену контракта).

Извещение об осуществлении закупки

3) в извещении об осуществлении закупки не установлено ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, что является нарушением ч. 3 ст. 30 №44-ФЗ

Документация о закупке

1) в документации не указаны все единые требования к участникам закупки, предусмотренные ч. 1 ст. 31 №44-ФЗ, например требование об отсутствии конфликта интересов между участником закупки и заказчиком

а с 9 января 2017 г.:

- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные [статьями 289](#) [статьями 289, 290](#) [статьями 289, 290, 291](#) [статьями 289, 290, 291, 291.1](#) Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;
 - участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;
 - отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации (с 1 июля 2018 г.).
- 2) В извещении о проведении запроса котировок установлено неправомерное требование ИНН физического лица**

Документация о закупке

- **3) документация содержит требование о представлении в заявке лицензий, между тем как предметом контракта не является поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые требуют получения вышеуказанных документов**

Документация о закупке

4) в документации о закупке, предметом которой является выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используются товары - в отношении таких товаров указаны товарные знаки, которые не сопровождаются словами «или эквивалент»

Если смета содержит указание на товарные знаки, при этом внести изменения в смету не представляется возможным, необходимо в любой другой части документации включить положение о том, что «все товарные знаки, указанные в такой документации читать со словами «или эквивалент»

5) согласно статье 33 №44-ФЗ заказчик должен прописать в документации показатели, позволяющие определить соответствие товара установленным заказчиком требованиям, при этом указать максимальные и минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. В ряде случаев заказчики злоупотребляют своим правом установления показателей, которые не могут изменяться, что приводит к зауживанию характеристик товара и ограничению конкуренции.

Документация о закупке

- 6) при закупке лекарственных средств документация вместо международных непатентованных наименований содержит указание на торговые наименования лекарственных средств, что является нарушением ст. 33 №44-ФЗ**
- 7) при осуществлении закупки работ, для выполнения которых используются товары, документация не содержит характеристик таких товаров**

Проект контракта (ст. 34 №44-ФЗ)

1) проект контракта не содержит обязательное условие о том, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта

2) проект контракта не содержит обязательное условие о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Проект контракта (ст. 34 №44-ФЗ)

- 3) проект контракта не содержит обязательное условие об ответственности сторон в виде пеней, штрафов за просрочку исполнения обязательств, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом**

С 9 сентября 2017 года действуют новые правила об ответственности по госконтрактам. Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063"

Проект контракта (ст. 34 №44-ФЗ)

- 4)** об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.
- 5)** в проекте контракта не определен момент окончания срока действия контракта, что делает невозможным представление банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта со сроком действия, превышающим срок действия контракта не менее чем на один месяц, и является нарушением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, поскольку ограничивает право участника закупки на самостоятельный выбор способа обеспечения исполнения контракта.

Нарушения выявляемые при проведении конкурса

- При проведении конкурсов появляются возможности манипулирования оценками (установление набора критериев и их значимости под показатели конкретного поставщика, необъективность оценки квалификации, функциональных характеристик, потребительских свойств или качественные характеристики товара и т. д.)
- ст. 8 №44-ФЗ: Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Нарушения при исполнении контракта:

- ч.1 ст. 95 № 44-ФЗ - изменение условий контракта при отсутствии оснований, предусмотренных № 44-ФЗ, заключение контракта с условиями не соответствующим условиям, указанными в документации о закупке;
- ч. 3 ст. 103 № 44-ФЗ и п. 12 Правил ведения реестров контрактов (Постановление Правительства РФ от 28.11.2013 г. № 1084 г.) - не направление, несвоевременное направление в Федеральное казначейство информации об исполнении, расторжении, заключении государственных (муниципальных) контрактов, документов о приемке и т. д.;
- ч. 9, ч. 11 ст. 94 № 44 - ФЗ и п.п. 1, 3 постановления Правительства РФ от 28.11.2013 г. № 1093 «О подготовке и размещении в единой информационной системе в сфере закупок отчета об исполнении государственного (муниципального) контракта и (или) о результатах отдельного этапа его исполнения» не размещение, несвоевременное размещение на официальном сайте ЕИС отчетов об исполнении контракта (результатов отдельного этапа исполнения контракта).
- контракт заключен ранее, чем через 7 (10) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола.

Нарушения при исполнении контракта

В случае если в соответствии с условиями заключенного контракта осуществляется оказание услуг длящегося характера, а также в случае ежедневной (еженедельной, ежемесячной или иной периодичности) поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), если условиями контракта этапы его исполнения (в том числе этапность оплаты) не предусмотрены, но приемка и оплата поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) производятся в определенные промежутки времени (например, ежемесячно или ежеквартально), то приемка, оплата и экспертиза части поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) также являются отдельным этапом исполнения контракта. Следовательно, отчет нужно размещать нарастающим итогом.

Нарушения при исполнении контракта:

- ч. 2 ст. 93 № 44-ФЗ - неразмещение, несвоевременное размещение извещения об осуществлении закупки у ед. поставщика (менее 5 дней);
- не уведомление контрольного органа в сфере закупок о закупке у ед. поставщика.
- ч. 1 ст. 30 № 44-ФЗ - осуществление закупок у СМП и СОНК в размере менее 15 % от совокупного годового объема закупок, неверное составление отчета у СМП и СОНКо, неразмещение и несвоевременное размещения отчета в ЕИС;
- предоставление недостоверной информации в контрольный орган;

Нарушения при исполнении контракта:

- ч.11 ст.34 № 44-ФЗ: проект контракта на поставку изделий медицинского назначения не соответствует приказу Минздрава России от 15.10.2015 г. № 724н "Об утверждении типового контракта на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание медицинских изделий".
- Согласно приложения № 2 к Приказу Министерства здравоохранения РФ от 15.10.2015 г. № 724н показателями для применения типового контракта является:
 - наименование товара — поставка медицинских изделий;
 - код (коды) предмета контракта в данном случае 32.50.50;
 - размер начальной (максимальной) цены контракта при любом размере начальной (максимальной) цены

Образование в сфере закупок

- В соответствии с ч. 5 ст. 39 44-ФЗ заказчик включает в состав комиссии преимущественно лиц, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в сфере закупок, а также лиц, обладающих специальными знаниями, относящимися к объекту закупки.
- На основании ч. 6 ст. 38 44-ФЗ работники контрактной службы, контрактный управляющий должны иметь высшее образование или дополнительное профессиональное образование в сфере закупок.
- Если не пройдено обучение, то в действиях заказчика будут усматриваться признаки нарушения ст. 195.1 Трудового кодекса Российской Федерации, за которое предусмотрена административная ответственность в соответствии со ст. 5.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

По дроблению закупок, как уход от конкурентных
процедур
(Письмо Минэкономразвития России от 14.07.2016 №
Д28и-1805)

Закон не содержит ограничений в количестве закупок, не превышающих 100 (400) тысяч рублей, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании п. 4 (5) ч. 1 ст. 93 № 44-ФЗ, в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг в течение какого-либо календарного периода времени (квартал, месяц, день).

В соответствии с ч. 2 ст. 8 № 44-ФЗ запрещается совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям № 44-ФЗ, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Справочно: каждый случай заключения подобных контрактов рассматривается отдельно, в том числе и как на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Одноименность товаров не препятствует их закупке у единственного поставщика

Для закупок у единственного поставщика установлены следующие ограничения:

по сумме контракта;

годовому объему таких закупок.

Иных ограничений, в том числе по количеству контрактов и одноименности закупаемых товаров, работ или услуг, Закон № 44-ФЗ не предусматривает.

(Письмо ФАС России от 25.04.2017 г. N РП/27902/17 "О рассмотрении обращения")

Уступка требования (цессия) по государственным (муниципальным) контрактам

Министерство финансов Российской Федерации в письме от 11.03.2015 г. № 02-02-08/12916 разъяснило, что личность кредитора при осуществлении расчетов по государственным (муниципальным) контрактам имеет существенное значение для должника.

В силу статьи 388 ГК РФ уступка требования кредитором (цедентом) другому лицу (цессионарию) допускается, если она не противоречит закону.

Принимая во внимание изложенное, уступка требования (цессия) по государственным (муниципальным) контрактам по мнению Департамента не допускается.

Справочно: уступка требования (цессия) возможна по суду.

Закупка услуг охраны у ед. поставщика как нарушение 44-ФЗ

С 01.01.2014 года государственные органы и организации, имеющие в своем составе склады (комнаты) хранения наркотических средств и психотропных веществ, сильнодействующих, ядовитых, токсичных веществ и химических препаратов, в состав которых входят сильнодействующие, ядовитые и токсичные вещества, относящиеся к 1 и 2 категориям, заключают в порядке, предусмотренном п. 6 ч. 1 ст. 93 Федерального закона о контрактной системе контракты на охрану указанных помещений способом у единственного исполнителя с подразделениями Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации, либо ведомственной охраной федеральных органов исполнительной власти и организаций.

Осуществление закупки на оказание услуг по охране помещений, относящихся к 3-й и 4-й категориям, осуществляется путем привлечения указанных охранных организаций, либо юридических лиц, имеющих лицензию на осуществление частной охранной деятельности (п. 10 Правил хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров) на условиях проведения процедур, предусмотренных ч. 1, 2 ст. 24 Федерального закона о контрактной системе (использование конкурентных способов определения исполнителей).

Закупка у ед. поставщика как нарушение 44-ФЗ

Согласно ч. 2 ст. 93 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных п.п. 6, 9 и 34 ч. 1 данной статьи, заказчик обязан уведомить в срок не позднее одного рабочего дня с даты заключения контракта контрольный орган в сфере закупок о такой закупке.

Укрупнение лотов

Укрупнение лота заказчиком путем закупки нескольких жилых помещений, приведет к ограничению конкуренции при проведении торгов ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять в них участие.

Размещение информации о закупках на сайте органа власти

Согласно ч. 1 ст. 7 № 44-ФЗ в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

В силу ч. 2 ст. 7 № 44-ФЗ открытость и прозрачность информации, указанной в ч. 1 данной статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

На основании ч.3 ст. 7 № 44-ФЗ информация, предусмотренная данным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с пп. «в» п. 2 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 09.02.2009 г. № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» (далее - № 8 - ФЗ) органы местного самоуправления и

Заключение контракта и НДС

В соответствии с ч. 1 ст. 34 № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт. Сведения о применяемой участниками закупок системе налогообложения не включены в перечень документов и сведений, которые участники закупок должны представлять в составе заявки на участие в закупке.

№ 44-ФЗ не определен порядок действий заказчика, в случае если победитель конкурентной процедуры использует или переходит на упрощенную систему налогообложения.

Таким образом, контракт всегда заключается по цене, предложенной победителем закупки. Сумма, предусмотренная контрактом за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги, должна быть оплачена победителю закупки в установленном контрактом размере. Цена заключенного контракта может быть изменена только в случаях, предусмотренных [статьями 34](#) [статьями 34](#) и [95](#) № 44-ФЗ.

Госзаказчик не вправе требовать допуски СРО в сфере строительства с 1 июля 2017 г.

- При закупке проектно-изыскательских работ, а также работ по строительству, реконструкции и капремонту участник госзакупки должен подтвердить членство в саморегулируемой организации. Допуски СРО действовать не будут. Справочно: ч. 1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о закупках в соответствии с положениями п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, должно являться членство в саморегулируемой организации, что подтверждается выпиской из реестра членов саморегулируемой организации, предусмотренной формой, утвержденной Приказом Ростехнадзора № 58.

При закупке любых работ по инженерным изысканиям (подготовке проектной документации) в извещении и документации укажите следующие требования:

Участник закупки должен быть членом СРО в области инженерных изысканий (в области архитектурно-строительного проектирования). Членство в СРО не требуется унитарным предприятиям, созданным на 100% государством и муниципальным учреждениям.

С 1 мая 2017 г. срок оплаты контракта заказчиком 30 дней

С 1 мая для контрактов, заключаемых с СМП, указанный срок не должен превышать 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке. Другие контракты следует оплачивать в срок не более 30 дней.

С 18 октября изменяются типовые условия госконтрактов, к исполнению которых привлекается малый бизнес.

Контрагент заказчика должен будет быстрее рассчитываться с субподрядчиками и соисполнителями из числа СМП и СОНКО. Вместо 30 календарных дней это нужно будет сделать в течение 15 рабочих дней.

Кроме того, объем привлечения СМП и СОНКО заказчик будет устанавливать в виде фиксированного

С 6 августа 2017 г. нарушителей сроков и порядка оплаты контрактов по 44-ФЗ штрафуют

- Федеральный закон от 26.07.2017 N 189-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в части установления административной ответственности должностных лиц заказчика за нарушение срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд"
- Должностное лицо заказчика ожидает штраф от 30 тыс. до 50 тыс. руб. Если нарушение повторится, это лицо могут дисквалифицировать на срок от года до двух лет.

Рекомендации заказчикам

- С одной стороны документация и иные документы формируемые при осуществлении закупки должны содержать все необходимые сведения, которые предусмотрены законом
- С другой стороны, документация не должна содержать ничего лишнего, в том числе того, что могло бы ограничивать конкуренцию, предоставлять преимущества одним участникам перед другими и т. п.
- При формировании содержания документации рекомендуется придерживаться такой последовательности при указании обязательных сведений, которая предусмотрена соответствующими статьями №44-ФЗ, определяющими содержание документации.

Спасибо!