



**АНТИСАНКЦИОННЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ.
РИСКИ ЗАКАЗЧИКОВ.
НАРУШЕНИЯ В СФЕРЕ ЗАКУПОК.**

2022

I. Сокращены сроки оплаты по контрактам

С 16 апреля текущего года в случае, если оформление документа о приемке с использованием ЕИС **не является обязательным**, оплатить исполненное по контракту необходимо **в течение 10 рабочих дней**.

С 1 мая 2022 года до 7 рабочих дней *с даты подписания электронного документа* о приемке сокращен срок оплаты федеральными заказчиками поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта (новая редакция [ч. 13.1 ст. 34](#) Закона).

Для заказчиков субъекта и муниципальных заказчиков установлен переходный период, обязанность возникает *с 1 июля 2022 г.*

Указанный порядок оплаты распространяется также на контракты, заключаемые по итогам закупок, участниками которых могут быть исключительно СМП, СОНО ([ч. 8 ст. 30](#) Закона N 44-ФЗ *признана утратившей силу с 1 мая*).

Основание: Федеральный закон от 16 апреля 2022 г. N 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

Вступает в силу с 16 апреля 2022 г.

II. До конца 2022 года заказчики могут не требовать предоставления обеспечения исполнения контракта

Согласно новой [ч. 64.1 ст. 112](#) Закона N 44-ФЗ до **31 декабря 2022 года** заказчики вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств.

Вместе с тем, указанное правило не применяется, если контрактом предусмотрена выплата аванса и при этом расчеты в части аванса не подлежат казначейскому сопровождению.

Основание: Федеральный закон от 16 апреля 2022 г. N 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

[Вступает в силу](#) с 16 апреля 2022 г.

Согласно [ч. 1](#), [ч. 6 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ в извещении об осуществлении закупки и в проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, которое **включает в себя**:

- размер обеспечения исполнения контракта,
- порядок предоставления такого обеспечения,
- требования к обеспечению.

Исключения из этого правила установлены [ч. 2](#), [ч. 6.1](#) и [ч. 8 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ.

Ч.2 ст. 96 Закона N 44-ФЗ. Право заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта (включая закупки «малого объема»).

Ч. 6.1 ст. 96 Закона N 44-ФЗ. Если расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению, заказчик **вправе не устанавливать** требование обеспечения исполнения контракта.

Ч. 8 ст. 96 Закона N 44-ФЗ. Положения Закона об обеспечении исполнения контракта **не применяются** в случае:

- 1) заключения контракта с участником закупки, который является казенным учреждением;
- 2) осуществления закупки услуги по предоставлению кредита;
- 3) заключения бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями контракта, предметом которого является выдача независимой гарантии.

III. Правительство РФ определило дополнительные основания для проведения закупки у единственного поставщика.

До 31 декабря 2022 г. можно осуществить такую закупку на основании акта Правительства РФ или высшего исполнительного органа власти субъекта РФ.

При осуществлении такой закупки необходимо соблюсти установленный порядок.

В частности, выполнить требование о том, что обоснование цены контракта является его неотъемлемой частью контракта.

Минфин России уточнил: контракт на основании такого дополнительного случая должен быть заключен не позднее 31 декабря 2022 г. Срок его исполнения с учетом положений бюджетного законодательства может истекать после этой даты.

Информационное письмо Минфина России от 12.04.2022 N 24-01-07/31697 "О направлении информации о применении Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и некоторых актов Правительства Российской Федерации"

IV. Введены новые основания для изменения контракта

Допускается изменять любые существенные условия контракта, заключенного до 1 января 2023 г.

Если при его исполнении возникли независящие от сторон обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения.

Изменение осуществляется на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа власти субъекта РФ, местной администрации (часть 65.1 статьи 112 ФЗ № 44).

*Пункт 4 статьи 8 Федерального закона от 08.03.2022 N 46-ФЗ (ред. от 26.03.2022)
"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской
Федерации"*

Информационное письмо Минфина России от 12.04.2022 N 24-01-07/31697

Положениями Закона N 44-ФЗ не ограничивается возможность высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации предусмотреть в решении, указанном в части 65.1 статьи 112 Закона N 44-ФЗ, условия его применения, в том числе предусматривающие необходимость выполнения сторонами контракта определенных действий, при выполнении которых допускается изменение существенных условий контракта.

В случае невозможности изменения существенных условий контрактов на основании положений части 70 статьи 112 Закона N 44-ФЗ, такие условия могут быть изменены в соответствии с положениями части 65.1 указанной статьи.

Часть 70 статьи 112 ФЗ № 44.

В случаях и порядке, которые установлены Правительством Российской Федерации, в 2021 и 2022 годах положения ***пункта 8 части 1 статьи 95 ФЗ № 44*** также применяются к контрактам, которые заключены на ***срок менее одного года*** и предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия («строительный» контракт).

Постановление Правительства РФ от 09.08.2021 N 1315 (ред. от 23.03.2022) "О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации"

В связи с существенным увеличением в 2021 и 2022 годах цен на строительные ресурсы Правительство Российской Федерации постановляет:

Установить, что при исполнении «строительного» контракта ***для обеспечения федеральных нужд***, и который заключен в соответствии с ФЗ № 44 допускается изменение существенных условий контракта

Пункт 8 части 1 статьи 95 ФЗ № 44.

Изменение существенных условий допускается если:

- контракт жизненного цикла заключен **на срок не менее 1 года** и предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства;
- предметом контракта является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства;
- цена контракта составляет или превышает предельный размер цены, установленный Постановлением Правительства РФ от 19.12.2013 N 1186 (ред. от 23.03.2022) – 100 млн. руб. (а, если контракт заключен до 31.12.2022 г. – 1 млн.руб.);
- возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию.

Изменение осуществляется при наличии:

- **обоснования такого изменения в письменной форме** на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации;
- при условии, что такое изменение не приведет **к увеличению срока** исполнения контракта и (или) **цены контракта более чем на тридцать процентов**.

Постановление Правительства РФ от 23.03.2022 N 439

"О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации"

V. С 18 апреля 2022 года можно изменить некоторые условия «строительных» контрактов

В 2022 году при возникновении не зависящих от сторон обстоятельств, которые мешают исполнить контракт, [можно изменить](#):

- срок исполнения контракта, в том числе в случаях, когда ранее его уже изменяли;
- объем и виды работ по контракту, спецификации и типы оборудования по проектной документации;
- строительные ресурсы на аналоги;
- условие об авансе (установить условие о выплате аванса или об изменении его размера);
- отдельные этапы исполнения контракта, в том числе наименование, состав, объемы и виды работы, цену, порядок приемки и оплаты;
- порядок приемки и оплаты результатов работ.

Изменения [можно внести](#) в пределах ЛБО.

Для этого контрагент [направляет](#) заказчику документально обоснованное предложение и подписанный проект соглашения о корректировке контракта. У заказчика [есть](#) 10 рабочих дней, чтобы:

- подписать соглашение, направить его контрагенту и включить информацию об изменениях в реестр контрактов;
- письменно сообщить контрагенту об отказе от подписания и обосновать его.

Постановление Правительства РФ от 16.04.2022 N 680

"Об установлении порядка и случаев изменения существенных условий государственных и муниципальных контрактов, предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия"

VI. Подлежат списанию неустойки по контрактам, возникшие из-за санкций недружественных государств и (или) ограничительных мер.

Заказчики могут списывать штрафы и пени с поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в полном объеме, при предоставлении ими соответствующих документов.

Списывается неустойка по контрактам, по которым в 2022 г. обязательства не были исполнены в полном объеме в связи с существенным увеличением в 2021-2022 гг. цен на строительные ресурсы, повлекшем невозможность исполнения контракта.

Постановление Правительства РФ от 10.03.2022 N 340

"О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 4 июля 2018 г. N 783"

Позиция Минфин РФ о включении в РНП

Информационное письмо Минфина России от 08.04.2022 N 24-01-09/29768

"О направлении информации о применении постановления Правительства Российской Федерации от 21 марта 2022 г. N 417"

Невозможность исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, возникшая вследствие введения санкций и мер ограничительного характера (например, в отношении закупаемого товара, работы, услуги, являющихся объектом закупки, материалов и оборудования, необходимых для поставки и (или) производства таких товаров, выполнения таких работ, оказания таких услуг), **является обстоятельством для отказа во включении** информации о таком поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр.

Необходимо определить причинно-следственную связь между санкциями и невозможностью надлежащего исполнения контракта (то есть, последовательно развивающиеся события между введением таких санкций до невозможности надлежащего исполнения контракта)

Постановление Правительства РФ от 29.03.2022 N 505

"О приостановлении действия отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации и установлении размеров авансовых платежей при заключении государственных (муниципальных) контрактов в 2022 году"

В [2022 г.](#) заказчики - получатели средств федерального бюджета предусматривают в ряде контрактов авансовые платежи следующих размеров (но не более ЛБО):

- а) от 50 до 90% суммы контракта - если денежные средства подлежат казначейскому сопровождению;
- б) до 50% - если денежные средства не подлежат казначейскому сопровождению.

Заказчики также могут увеличить размер аванса до указанных размеров в уже заключенных контрактах.

Для этого надо соблюсти ряд [условий](#), а также учитывать [особенности](#) установления размера обеспечения контракта.

Часть 65.1 статьи 112 ФЗ № 44

По соглашению сторон допускается изменение существенных условий контракта, заключенного до 1 января 2023 года, если при исполнении такого контракта возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения.

Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется с соблюдением положений [частей 1.3 - 1.6 статьи 95](#) настоящего Федерального закона на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно.

**Подпункт Б) Пункта 33 Части 16 статьи 5 Федеральный закон от 02.07.2021 N 360-ФЗ(ред. от 16.04.2022)
"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" об изменении части
1 статьи 95 ФЗ № 44**

Часть 1.3. Изменения осуществляются при условии предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если такие изменения влекут возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и если при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) требование обеспечения исполнения контракта

Часть 1.4. В случае уменьшения в соответствии с настоящей статьей цены контракта заказчик возвращает поставщику (подрядчику, исполнителю) денежные средства в размере, пропорциональном размеру такого уменьшения цены контракта.

Часть 1.5. В случае изменения срока исполнения контракта

по соглашению сторон устанавливается новый срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Часть 1.6. Государственным или муниципальным заказчиком как получателем бюджетных средств

изменения могут быть осуществлены в пределах доведенных в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации лимитов бюджетных обязательств на срок исполнения контракта.

VI. Особенности закупки лекарств, медицинских изделий по Закону N 44-ФЗ с 16.04.2022

Федеральный закон от 08.03.2022 N 46-ФЗ (ред. от 16.04.2022)

"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

Государственные и муниципальные медицинские организации могут приобретать лекарства, медицинские изделия и расходные материалы у [единственного поставщика](#) при соблюдении условий (часть 5.1 и 5.2 статьи 93 ФЗ № 44):

- закупка электронная;
- товары произведены единственным производителем на территории РФ или в стране, не вводившей санкции против России;
- закупка одобрена учредителем медицинской организации;
- годовой объем закупок по такому основанию - не более 50 млн. руб. для лекарств или расходных материалов и не более 250 млн. руб. для медицинских изделий;
- приемка поставленных товаров осуществляется через ЕИС.

Допускается закупка у единственного поставщика лекарств и медицинских изделий, не имеющих отечественных аналогов, при условии, что:

- единственный производитель происходит из страны, не вводивший санкции против России;
- единственный поставщик внесен в соответствующий реестр.

Приведенные нововведения действуют два года.

Пункты 5.1, 5.2 и 28.1 части 1 статьи 93 ФЗ № 44 применяются до истечения двух лет со дня официального опубликования Федерального закона от 16.04.2022 N 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (т.е. с 16.04.2022 г.)

Возможность осуществления таких закупок Закона N 44-ФЗ в порядке, установленном частью 12 статьи 93 не предусмотрена, поскольку такой порядок применяется исключительно при осуществлении «малых» закупок (*пункт 3 Информационного письма Минфина России от 12.04.2022 N 24-01-07/31697*)

Постановление Правительства РФ от 06.03.2022 N 297

"Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта и годового объема закупок в целях закупки отдельных наименований медицинских изделий путем проведения электронного запроса котировок"

Заказчик может проводить [электронный запрос котировок](#) при закупке медицинского оборудования, расходных материалов к нему и технических средств реабилитации инвалидов (за исключением медицинских изделий одноразового применения, адсорбирующего белья, подгузников, противопролежневых матрасов и подушек).

Это возможно при условии, что НМЦК не более 50 млн. руб. Годовой объем таких закупок не должен превышать 750 млн. руб.

Правило действует до [1 августа 2022 г.](#)

Постановление Правительства РФ от 16.03.2022 N 374

"О приостановлении действия постановления Правительства Российской Федерации от 19 апреля 2021 г. N 620"

С 25 марта 2022 г. до 1 сентября 2022 г. [не действуют требования](#) к формированию лотов при закупке медицинских изделий, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 19.04.2021 N 620:

Установлено, что при осуществлении закупок медицинских изделий не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия различных видов при условии, что значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) превышает:

- 600 тыс. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил менее 50 млн. рублей;
- 1 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- 1,5 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил более 100 млн. рублей.

Статья 3 Федеральный закон от 26.03.2022 N 64-ФЗ
"О внесении изменений в отдельные законодательные акты
Российской Федерации"

В 2022 и 2023 гг. закупки лекарственных препаратов для медицинского применения и медицинских изделий не учитываются при определении обязательной доли закупок у СМП и СОНКО, предусмотренной ч. 1 ст. 30 Закона 44-ФЗ.

Правило действует для заказчиков - федеральных и региональных органов исполнительной власти, подведомственных им госучреждений и ГУП, а также муниципальных медицинских организаций.

Особенности проведения строительных закупок "под ключ" по Закону N 44-ФЗ

Часть 63.1 статьи 112 ФЗ № 44. До 1 января 2024 года в случае, если проектной документацией объекта капитального строительства предусмотрено оборудование, необходимое для обеспечения эксплуатации такого объекта, предметом контракта наряду с выполнением работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства может являться поставка данного оборудования. В контракте должны быть указаны отдельно:

- 1) стоимость работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства;
- 2) стоимость поставки предусмотренного проектной документацией объекта капитального строительства оборудования, необходимого для обеспечения эксплуатации такого объекта капитального строительства.

Статья 2 Федерального закона от 16.04.2022 N 104-ФЗ

"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

**Практика судов и антимонопольных органов
Северо-западного Федерального округа по применению
Закона о контрактной системе в 2022 году**

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
14.04.2022 N Ф07-3436/2022 по делу N А42-230/2021**

Требование: О взыскании штрафа и пеней по муниципальному контракту на выполнение работ по капитальному ремонту стадиона.

Обстоятельства: Подрядчик нарушил срок представления на согласование сметной документации и графика производства работ, выполнения работ, а также некачественно выполнил работы.

Встречное требование: О взыскании долга по контракту.

Решение: 1) Основное требование удовлетворено частично, поскольку размер пеней снижен в связи с обоюдной виной сторон в неисполнении работ в срок, установленный контрактом;
2) Встречное требование удовлетворено.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
12.04.2022 N Ф07-3016/2022 по делу N А13-9650/2020**

Требование: Об обязанности устранить недостатки (дефекты) работ, выполненных в рамках муниципального контракта, о взыскании штрафа в связи с ненадлежащим исполнением контракта.

Обстоятельства: Заказчик ссылается на частичное устранение подрядчиком выявленных недостатков работ.

Решение: Требование удовлетворено, поскольку подтверждены наличие дефектов выполненных работ в период гарантийного срока и своевременное уведомление подрядчика об их обнаружении; отсутствуют основания для освобождения подрядчика от исполнения гарантийного обязательства по их устранению.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
07.04.2022 N Ф07-2447/2022 по делу N А56-46943/2021**

Требование: О признании незаконным решения антимонопольного органа о включении сведений о предпринимателе в реестр недобросовестных поставщиков (РНП); о понуждении исключить указанные сведения из реестра.

Обстоятельства: Предприниматель ссылается на неправомерное включение сведений в РНП.

Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку предприниматель в отсутствие объективных причин в установленный законом срок не осуществил необходимые действия для заключения контракта в соответствии с требованиями закона, у антимонопольного органа имелись основания для включения сведений в РНП.

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.02.2022 N Ф07-19662/2021 по делу N А56-64637/2020

Требование: О взыскании убытков.

Обстоятельства: В связи с отменой результата аукциона на право заключения контракта на поставку дизельного топлива истец (участник торгов) понес убытки, связанные с получением банковской гарантии.

Решение: Требование удовлетворено частично, поскольку причиной для отмены результата аукциона послужило нарушение закона, допущенное ответчиком при его проведении; предоставляя обеспечение исполнения контракта, истец исходил из добросовестного поведения ответчика (государственного заказчика).

Вывод суда: Учитывая, что обеспечение исполнения государственного контракта являлось обязательным условием для его заключения в силу Закона о контрактной системе, а также аукционной документации. Принимая во внимание, что причиной для отмены результата аукциона послужило нарушение Закона о контрактной системе, допущенное Институтом при его проведении, и данное обстоятельство установлено судами в рамках дела N А56-17486/2020, суды пришли к правильному выводу о том, что *предоставляя обеспечение исполнения контракта, истец исходил из добросовестного поведения ответчика и был вправе рассчитывать на то, что его расходы, связанные с получением банковской гарантии, будут покрыты доходами, полученными от исполнения государственного контракта*; однако указанные расходы принципала остались некомпенсированными по вине бенефициара и являются прямыми убытками принципала, возникшими в результате неправомерного бездействия бенефициара.

При изложенных обстоятельствах суды обоснованно взыскали с ответчика в пользу истца 279 573,74 руб. расходов на оплату независимой гарантии, понесенных последним.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
25.11.2021 N Ф07-13606/2021 по делу N А21-8280/2020**

Требование: О возмещении убытков, возникших в связи с уплатой комиссии за выдачу банковской гарантии в целях обеспечения исполнения договора поставки.

Обстоятельства: Победитель аукциона ссылается на то, что в документации о закупке не установлены требования о сроках предоставления банковской гарантии (сроке ее действия).

Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку победитель до подписания банковской гарантии имел возможность обратиться к заказчику о разъяснении сроков предоставления гарантии; срок предоставленной гарантии не соответствовал требованиям документации и договору.

Судами установлено, что УФАС по Калининградской области констатировал тот факт, что заказчиком не установлены в документации о закупке требования о сроках предоставления обеспечения исполнения договора (срока действия банковской гарантии).

Однако, документацией о закупке было предусмотрено право требования заказчика обеспечения надлежащего исполнения обязательств из числа следующих обязательств по договору, в том числе: обеспечение исполнения гарантийных обязательств.

Пунктом 12.3.1 проекта договора также было предусмотрено, что банковская гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается данной гарантией, а именно: обеспечение исполнения гарантийных обязательств.

Согласно пункту 13.1 проекта договора, договор действует со дня подписания до момента надлежащего исполнения сторонами обязательств, в том числе гарантийных, а также ответственности за нарушение его условий.

В связи с чем, банковская гарантия по сроку ее действия должна распространяться на весь период обязательств, предусмотренных договором, в том числе и гарантийных.

Правительство РФ определило дополнительные основания для проведения закупки у единственного поставщика.

Правительство РФ определило дополнительные основания для проведения закупки у единственного поставщика.

Так, до 31 декабря 2022 г.

можно осуществить такую закупку на основании акта Правительства РФ, высшего исполнительного органа госвласти субъекта РФ, местной администрации, которые принимаются в установленных случаях. При осуществлении такой закупки надо соблюсти установленный порядок, в частности выполнить требование о том, что обоснование цены контракта является его неотъемлемой частью. Минфин России уточнил: контракт на основании такого дополнительного случая должен быть заключен не позднее 31 декабря 2022 г. Срок его исполнения с учетом положений бюджетного законодательства может истекать после этой даты.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
07.04.2022 N Ф07-2451/2022 по делу N А56-20308/2021**

Требование: О взыскании убытков, неотработанного аванса по муниципальному контракту, процентов за пользование чужими денежными средствами.

Обстоятельства: Муниципальный заказчик принял решение об отказе от исполнения контракта со ссылкой на то, что конечный результат работ по договору не достигнут, работы по третьему этапу не выполнены.

Решение: Требование удовлетворено частично, поскольку подрядчик исполнил свои обязательства по первому и второму этапам контракта; основания для начисления процентов на сумму неосновательного обогащения за период действия контракта отсутствовали.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
31.03.2022 N Ф07-1977/2022 по делу N А56-45490/2021**

Требование: О признании недействительным решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку аппарата для ультразвукового исследования.

Обстоятельства: Заказчик, сославшись на то, что поставщик не устранил выявленные недостатки оборудования, отказался от контракта.

Решение: Требование удовлетворено, поскольку установлены факты принятия заказчиком товара от поставщика без замечаний, а также порчи оборудования (залив неизвестной жидкостью) в результате несоблюдения заказчиком правил хранения, установленных производителем.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от
28.03.2022 N Ф07-1605/2022 по делу N А56-16459/2022**

Требование: О взыскании платежей по банковской гарантии и неустойки.

Обстоятельства: Заказчик (бенефициар), ссылаясь на неисполнение подрядчиком обязательств по контракту, направил банку (гарант) требование о выплате суммы гарантии. Банк исполнил требование частично.

Решение: Требование удовлетворено, поскольку в рассматриваемом случае не имелось оснований, по которым гарант вправе отказать в удовлетворении требования бенефициара.

**Постановление Арбитражного суда Северо-Западного
округа от 17.03.2022 N Ф07-2738/2022 по делу N А56-
5203/2021**

Требование: О взыскании задолженности по контракту, стоимости дополнительных работ (демонтаж стяжки, а также монтаж арматурной сетки и прогревочного кабеля).

Обстоятельства: Претензия об оплате оставлена заказчиком без ответа.

Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку доказательства согласования спорных дополнительных работ не представлены, производство работ не приостановлено, а дополнительные работы выполнены подрядчиком на свой риск.

Решение Вологодского УФАС России от 01.03.2022 N 035/06/105-100/2022

Решение: Признать жалобу обоснованной.

Жалоба ИП М. на положения извещения при проведении электронного аукциона «Благоустройство сквера им. Рубцова»

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 855 284,74 руб. Закупка проводится в рамках реализации национального проекта "Жилье и городская среда".

Согласно извещению и документам, размещенным в ЕИС, Заказчик установил требование о том, что предложение участника закупки в отношении объекта закупки должно содержать "Характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствующие показателям, установленным в описании объекта закупки, товарный знак (при наличии у товара товарного знака).

В то же время при закупке работ на основе проектно-сметной документации указывать характеристики товаров не требуется, за исключением случаев, когда в ходе работ поставляется какой-либо товар, то указание страны его происхождения обязательно.

В письме ФАС от 25.06.2020 N ИА/53616/20 указано, что участник в заявке лишь выражает согласие при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

- 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;
- 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика
- 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Таким образом, Заказчиком нарушены требования ст. 43 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителя признан обоснованным.

Решение Вологодского УФАС России от 21.01.2022 N 035/06/31-37/2022

Нарушение: ст. ст. 7, 31, 33, 34, 64, 66, 95, 110.2 Закона о контрактной системе.

Решение: Признать жалобу частично обоснованной; выдать предписание об устранении нарушений.

Жалоба ИП М. на положения документации при проведении электронного аукциона "Выполнение работ по строительству сетей водоснабжения, сетей канализации к «Жилому микрорайону в г. Белозерске». Заказчик - Администрация городского поселения «Город Белозерск». Начальная (максимальная) цена контракта: 7 063 161,00 руб.

1. В соответствии с ч. 1.1 ст. 31 Закона о контрактной системе Заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации о лицах, указанных в пунктах 2 и 3 части 3 статьи 104 настоящего Федерального закона. В соответствии с положениями ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе реестр недобросовестных поставщиков не содержит информацию об учредителях юридического лица.

Согласно пп. 9 п. 20 Информационной карты аукционной документации участник закупки должен соответствовать, в том числе, следующему требованию: "отсутствие в предусмотренном реестре недобросовестных Поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, **в том числе информации об учредителях**, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица;".

2. Ст. 110.2 Закона о контрактной системе предусматривает особенности заключения и исполнения контракта, предметом которого является подготовка проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, и контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства.

Согласно ч. 6 указанной статьи объем, содержание работ по контрактам, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, определяются проектной документацией объектов капитального строительства, а также иной технической документацией, предусмотренной такими контрактами. При этом выполнение работ по таким контрактам осуществляется в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ, являющимся обязательным приложением к таким контрактам.

Техническим заданием предусмотрено предоставление Подрядчиком графика производства работ (раздел "Требования к производству работ"), но проект контракта, являющийся неотъемлемой частью аукционной документации при этом не содержит графика выполнения строительно-монтажных работ.

Таким образом, Заказчиком нарушено требование ч. 6 ст. 110.2 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителя признан обоснованным.

3. В Техническом задании установлены требования о том, что работы должны быть выполнены Подрядчиком в соответствии с нормативными документами, ***не регулирующими выполнение работ***, предусмотренных проектной документацией и контрактом. А именно:
- - СП 82.13330.2016. Благоустройство территории (свод правил устанавливает основные требования к проектным решениям, параметрам и необходимым сочетаниям элементов благоустройства при их планировке в различных градостроительных условиях и не распространяется на работы в рамках заключаемого контракта);
 - - СП 34.13330.2012 Автомобильные дороги (свод правил устанавливает нормы проектирования на вновь строящиеся, реконструируемые и капитально ремонтируемые автомобильные дороги общего пользования и ведомственные автомобильные дороги).

Кроме того, Техническим заданием предусмотрено восстановление нарушенного благоустройства (раздел "Требования к объему предоставления гарантий качества"), в то время как в сметах и в ведомостях объемов работ отсутствуют работы по благоустройству.

Таким образом, Заказчиком при описании объекта закупки нарушены требования ст. 33 Закона о контрактной системе.

4. Согласно ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц, за исключением дочерних обществ такого подрядчика, к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением N 570 установлен перечень состоящий из 34 видов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному или муниципальному контракту.

Комиссией УФАС установлено, что в приложении N 2 к проекту контракта не содержится перечень возможных видов работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному контракту, который включает все виды работ, установленные Постановлением Правительства N 570.

Комиссия УФАС приходит к выводу о том, что Заказчиком в документации об Аукционе ненадлежащим образом установлены виды работ по реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, что является нарушением ст. 34 и ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе.

4. Положения раздела 9 проекта контракта противоречат ст. 95 Закона о контрактной системе.

Комиссия УФАС так же обращает внимание Заказчика на тот факт, что контракт по результатам аукциона заключается после 01.01.2022 года.

Пунктом 46 Информационной карты аукционной документации предусмотрены основания для изменения существенных условий контракта в соответствии с пп. "а" и "в" п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Указанные положения утратили силу с 01.01.2022, т.е. до предполагаемой даты заключения контракта по результатам закупки.

Выявленные Комиссией УФАС нарушения содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Жалоба признана частично-обоснованной.

Установление квалификационных требований к участникам закупки

Типовые нарушения, которые допускаются при осуществлении закупочной деятельности, при установлении квалификационных требований к участникам закупки, а также при рассмотрении заявок условно разделить на несколько групп, такие как:

1. Установление требования к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ, оказания услуг, аналогичных объекту закупки.

**Решение ФАС России от 23.12.21 № 223ФЗ-673/21;
от 18.02.22 № 223ФЗ 81/22;
Определение Верховного
Суда Российской
Федерации от 20.09.2021
№ 305-ЭС21-8237.**

2. Установление требования к участнику закупки о наличии материально-технических, кадровых и финансовых ресурсов.

**постановление АС
Московского округа от
26.08.2021
№ А40-157482/2020;
Решение ФАС России от
22.11.21 № 223ФЗ-605/21.**

3. Установление требования к участнику закупки о наличии дилерских соглашений с производителем товара.
**Решение ФАС России от
02.03.22 № 223ФЗ-95/22;
Пункт 6 Обзора ВС РФ от
16.05.2018.**

Кроме того, отказ в допуске на основании ненадлежащих требований: Постановление Арбитражного суда Московского округа от 22.09.2021 по делу № А40-251394/20; Определение Верховного Суда Российской Федерации от 25.11.2021 № 305-ЭС21-21620 об отказе в передаче жалобы ПАО «Русгидро» к рассмотрению по делу № А40-251394/20;

Порядок оценки заявок участников закупки.

При осуществлении закупки заказчиками зачастую устанавливаются положения в документации о закупке согласно которым при оценке и сопоставлении заявок участников закупки не учитываются договоры, в отношении которых выявлен, в том числе, факт просрочки при исполнении договора или факт взыскания неустойки (пени).

Вместе с тем порядок оценки по вышеуказанному подкритерию носит субъективный характер, поскольку наличие претензий и судебных решений, не вступивших в законную силу, не позволяет оценить отрицательный опыт участника закупки.

Кроме того, наличие судебных разбирательств участника закупочной, процедуры, либо их отсутствие не гарантирует надлежащего исполнения, неисполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом указанное положение противоречит требованиям Закона о закупках.

Обзоры судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021).

«Увеличение цены, указанной обществом, на сумму НДС для целей сравнения заявок участников закупки лишено законных оснований, поскольку участник, применяющий упрощенную систему налогообложения, не может быть понужден к увеличению предложенной им цены на сумму НДС по требованию заказчика. Иное противоречило бы нормам законодательства о налогах и сборах.

Заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно [п. 2 ст. 171](#) НК РФ заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.»

Отклонение заявок по недостоверным сведениям: Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.04.2021 по делу № А40-97037/20; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.07.2021 по делу № А40-223892/20; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.08.2021 по делу № А40-237065/20; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.12.2021 по делу № А40-62474/21; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.12.2021 по делу № А40-35224/21, Решение ФАС России от 18.02.22 № 223ФЗ-83/22, от 12.01.2022 № 223ФЗ-12/22)

По вопросу проведения закупок по строительству «под ключ».

ФАС России сообщает, что требования к лицам, осуществляющим строительные работы установлены Градостроительным кодексом Российской Федерации (далее — ГрК РФ), при этом положения ГрК РФ не содержат норм, обязывающих подрядчика одновременно иметь членство в двух СРО (на проектно-изыскательные и строительно-монтажные работы).

Таким образом, по мнению ФАС России, в случае, если объектом закупки являются работы по разработке проектной документации и, в том числе, выполнение инженерных изысканий, строительно-монтажных работ, а также учитывая, что для выполнения указанных видов работ участник должен обладать специальной правоспособностью по каждому из видов работ, установление такого предмета закупки может привести к ограничению количества участников закупки.

Указанная позиция также подтверждается Определением Верховного Суда Российской Федерации от 20.09.2021 № 305-ЭС21-8237.



Спасибо за внимание!