**ПРОТОКОЛ № 3 - 2021**

**заседания рабочей группы по вопросам содействия в реализации Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на территории**

**Омской области (далее – рабочая группа)**

г. Омск 10 декабря 2021 года

|  |
| --- |
| Список членов рабочей группы, присутствующих на заседании: |
| Пономарева Татьяна Александровна |
| Ивашинникова Лариса Анатольевна |
| Тамп Елена Анатольевна |
| Чернова Валентина Ивановна |
| Смирнов Дмитрий Юрьевич |
| Тарабанов Иван Сергеевич |
| Топчиев Дмитрий Владимирович |
| Шмакова Тамара Петровна |

Заседание рабочей группы проведено заместителем руководителя рабочей группы Пономаревой Т.А.

На заседании рабочей группы рассмотрены следующие вопросы:

**Вопрос 1:**

При закупке услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на право использования программного обеспечения в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 ноября 2015 года № 1236 необходимо установить запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а **также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения** (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. При этом данным постановлением не предусмотрен документ, предоставляемый участником закупки в составе заявки, в целях подтверждения соблюдения запрета, установленным рассматриваемым постановлением.

Так как предмет контракта – услуга, а не поставка товара, в том числе поставляемого заказчику при оказании закупаемых услуг, то установление требований к указанию в составе первых частей заявки на участие в аукционе: страны происхождения товара, конкретных показателей товара (наименование программного обеспечения) недопустимо.

***Правомерно ли требовать от участника закупки предоставление документа или информации в составе заявки в целях подтверждения соблюдения запрета? И какой документ тогда требовать?***

*Позиция рабочей группы:*

Нет, неправомерно. Документация должна содержать запрет в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 ноября 2015 года № 1236, однако исполнение требований указанного постановления осуществляется заказчиком на этапе исполнения контракта, о чем необходимо указать в проекте такого контракта.

**Вопрос 2.**

***При отсутствии доказательств достоверности (недостоверности) сведений о стране происхождения товара необходимо ли заказчику считать отсутствие предлагаемого в заявке товара в реестрах основанием для отклонения заявки участника как представившего недостоверные сведения, учитывая, что у производителя товара отсутствует обязанность внесения производимого товара в реестры?***

Статьей 14 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) регламентировано применение национального режима при осуществлении закупок, в частности установление ограничений и условий допуска.

Правовые основания установления ограничений и условий допуска закреплены в постановлении Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 года № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 878) и приказе Министерства финансов Российской Федерации от 4 июня 2018 года № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Приказ № 126н).

Пункт 3(1) Постановления № 878 определяет, что для подтверждения соответствия поставляемой радиоэлектронной продукции требованиям, установленным таким постановлением, участник закупки указывает (декларирует) в составе заявки на участие в закупке, в том числе номера реестровых записей из реестра российской радиоэлектронной продукции или евразийского реестра промышленных товаров (далее – реестры).

При этом подпунктом 1.6 пункта 1 Приказа № 126н установлено, что подтверждением страны происхождения товаров, указанных в приложениях к Приказу № 126н, является указание (декларирование) участником закупки в заявке в соответствии с Законом № 44-ФЗ наименования страны происхождения товара.

***Какие действия должен совершить заказчик для подтверждения достоверности информации о стране происхождения товара при рассмотрении заявок участников закупки в случае наличия в заявках участников товара российского производства, отсутствующего в реестрах, когда не срабатывает механизм, установленный Постановлением № 878, и участник закупки в соответствии с Приказом № 126н подтверждает страну происхождения товара только декларацией, не имея обязанности предоставлять в составе заявки какие-либо иные документы?***

*Позиция рабочей группы:*

Проверка достоверности представленных в составе заявки сведений о стране происхождения товара осуществляется заказчиком на этапе подготовки и направления проекта контракта победителю с целью принятия решения о снижении цены контракта. Факт отсутствия товара в реестре сам про себе не является основанием считать товар иностранным. Для ознакомления с позицией судебных органов по данному вопросу рабочая группа рекомендует ознакомиться с решениями по делам №№ А46 – 4164/2020, А46 – 9712/2020, ***А46 – 18733/2021***.

**Вопрос 3.**

***Следует ли обосновывать в документации, почему не применяется постановление № 616?* *Как применяется постановление № 616 и приказ 126н одновременно?***

При приобретении системных блоков (ОКПД2 26.20.15.000) необходимо применять постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств» и приказ Минфина РФ от 04.06.2018 № 126н.

При приобретении системных блоков (ОКПД2 26.20.15.000) необходимо применять постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 (Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств) и приказ Минфина РФ от 04.06.2018 № 126н. Закупка одной единицы товара, стоимость которой не превышает 100 тыс. рублей, и закупки совокупности таких товаров, суммарная стоимость которых составляет менее 1 млн. рублей (п. (б) части 3 постановление № 616).

*Позиция рабочей группы:*

В соответствии с частью 4 статьи 14 Закона № 44-ФЗ условия допуска устанавливаются **для товаров**, в отношении которых **не установлен запрет**. В силу подпункта «г» пункта 2 Приказа 126н положения приказа не применяются в отношении товаров, на которые установлен запрет.

При закупке одной единицы товара, стоимость которой не превышает 100 тыс. рублей, и закупки совокупности таких товаров, суммарная стоимость которых составляет менее 1 млн. рублей рекомендуется в документации о закупке указывать, что товар подпадает под запрет, но указанный запрет не применяется в соответствии с пунктом б части 3 постановления Правительства № 616.

Для ответа на вопрос об обязанности применения Приказа № 126н в случае не применения запрета в силу части 3 постановления Правительства № 616 рабочая группа рекомендует направить запрос в Минфин России, Федеральную антимонопольную службу.

**Вопрос 4.**

***Возможно ли приобретать одним контрактом (единственный поставщик до 600,0 тыс. руб.) монитор, системный блок, МФУ, мышь, клавиатуру?***

*Позиция рабочей группы:*

Приобретать у единственного поставщика до 600,0 тыс. руб. одним контрактом монитор, системный блок, МФУ, мышь, клавиатуру можно при условии соблюдения требований постановления Правительства № 616 (если цена каждого из товаров, подпадающих под запрет, не превышает 100,0 тыс. рублей).

**Вопрос 5.**

***При закупке применяется типовой контракт. Документ, по которому должна производиться оплата не указывается (например – счет, счет-фактура, УПД). При оплате возникают разногласия с финансовым органом, который требует в соответствии с Приказом Министерства финансов Омской области № 95 от 28.12.2011 заключать дополнительное соглашение с указанием документов оплаты.***

***Вопрос: допускается ли вносить подобные изменения в типовой контракт?***

*Позиция рабочей группы:*

Направить запрос в Министерство финансов Омской области о разъяснении требования заключения дополнительного соглашения с указанием документов оплаты при санкционировании оплаты денежных обязательств.

В соответствии с частью 11 статьи 34 Закона № 44-ФЗ типовые контракты, типовые условия контрактов разрабатываются и утверждаются федеральными органами исполнительной власти, Госкорпорацией «Росатом», Госкорпорацией «Роскосмос», осуществляющими регулирование в соответствующей сфере деятельности. Порядок разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаи и условия их применения утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 2 июля 2014 года № 606 (далее – Правила).

Согласно пункту 12 Правил изменения в утвержденные типовые контракты, типовые условия контрактов вносятся посредством принятия нормативного правового акта в порядке, установленном для разработки, утверждения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок типовых контрактов, типовых условий контрактов в соответствии с пунктами 2 – 11 Правил.

Таким образом, заказчик самостоятельно не вправе вносить изменения в утвержденный типовой контракт.

**Вопрос 6.**

***Необходимо ли в закупке учитывать изменения Федерального закона № 44-ФЗ?***

Осуществление закупки в декабре 2021 года, контракт заключаем в январе 2022 года.

*Позиция рабочей группы:*

Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие (п. 1 ст.4 ГК РФ). Новые положения закона применяют в отношении прав и обязанностей, возникших после вступления в силу новых норм (п. 2 ст. 4 ГК РФ). Правило содержит следующее исключение: действие закона может распространяться на отношения, возникшие до введения его в действие. В этом случае такое указание должно содержаться непосредственно в законе.

Федеральный закон от 2 июля 2021 года № 360-ФЗ, которым вносятся изменения в Закон № 44-ФЗ, такого указания не содержит, изменения вступают в силу поэтапно, начиная с 1 января 2022 года.

Закупка осуществляется по общим правилам, действующим на момент размещения извещения о закупке.

**Вопрос 7.**

***Достаточно ли при оформлении результатов приемки на документе о приемке подписи руководителя заказчика или уполномоченного лица заказчика?***

В организации создана контрактная служба. В соответствии пунктом 6 статьи 94 Закона № 44-ФЗ приемочная комиссия не создана.

*Позиция рабочей группы:*

Да, достаточно подписи руководителя заказчика или уполномоченного лица на документах о приемке ТРУ, при этом перед такой приёмкой проводится экспертиза силами заказчика или с привлечением экспертов, экспертных организаций.

**Вопрос 8.**

***Каким образом комиссия по осуществлению закупок может проверить соответствие участника закупки требованию об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации о лицах, указанных в пункте 3 части 3 статьи 104 Закона № 44-ФЗ?***

В соответствии с частью 1.1 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе установить требование об отсутствии в 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 пунктом 3 части 3 статьи 104 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включается в том числе информация об:

а) участниках (членах) корпоративного юридического лица, способных оказывать влияние на деятельность этого юридического лица, под которыми понимаются лица, самостоятельно или совместно со своим аффилированным лицом (лицами) владеющие более чем 25% акций (долей, паев) корпоративного юридического лица. Лицо признается аффилированным в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации;

б) учредителях унитарного юридического лица.

При этом в соответствии с положениями статьи 66 Закона № 44-ФЗ участник закупки при подаче заявки на участие в электронном аукционе не обязан предоставлять какую-либо информацию о лицах, указанных в пункте 3 части 3 статьи 104 настоящего Федерального закона.

Информация об ИНН учредителей юридического лица содержится в выписке из единого государственного реестра юридических лиц, направляемой заказчику оператором электронной площадки в соответствии с требованиями части 11 статьи 24.1 Закона № 44-ФЗ. Однако, выписка из ЕГРЮЛ не содержит информацию об акционерах акционерных обществ и аффилированных с участниками (членами) корпоративного юридического лица - участника закупки лицах, к которым в соответствии с антимонопольным законодательством относятся в том числе лица, принадлежащие к той **группе лиц**, к которой принадлежит физическое или юридическое лицо (статья 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках").

В соответствии с частью 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

1) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

2) юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо;

3) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания;

4) юридические лица, в которых более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица;

5) хозяйственное общество (хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества (хозяйственного партнерства);

6) хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица избрано более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа либо совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества;

7) физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры;

8) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку;

9) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), физические лица и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 8 настоящей части признаков входят в группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

*Позиция рабочей группы:*

Разъяснения изложены в письме **Министерства финансов Российской Федерации от 24 августа 2021 г. № 24-01-07/68077.**

**Вопрос 9.**

***Относятся ли члены комиссии по осуществлению закупок заказчика к должностным лицам, названным в части 3 статьи 17.2 Закона № 63-ФЗ, или же они должны будут получать электронные подписи как физические лица в коммерческих аккредитованных центрах в соответствии с положениями статьи 17.1 Закона № 63-ФЗ?***

(*Обязательно ли будет с 01.01.2022 года получить электронные подписи членам комиссии для подписания протоколов?).*

05.10.2021, 06.10.2021 и 08.10.2021 электронная площадка РТС-тендер проводила серию вебинаров на тему "Второй оптимизационный пакет, Как работать в 2022 году", в ходе которых была озвучена информация об изменении с 01.01.2022 порядка получения усиленных электронных подписей в связи с вступлением в силу пункта 14 статьи 1 Федерального закона от 27.12.2019 № 476-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об электронной подписи" и статью 1 Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля".

В связи с вступлением в силу с 01.01.2022 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" протоколы рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в электронном конкурсе, рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в электронном конкурсе, подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) должны будут подписываться усиленными электронными подписями каждого члена комиссии по осуществлению закупок заказчика. По мнению лекторов проведенных вебинаров соответствующие квалифицированные электронные подписи на членов комиссии не будут выдаваться Удостоверяющим центром Управления федерального казначейства, а должны будут получаться в коммерческих аккредитованных центрах.

В соответствии с подпунктом а) пункта 5 Порядка реализации Федеральным казначейством функций аккредитованного удостоверяющего центра и исполнения его обязанностей, утвержденного приказом Федерального казначейства от 15.06.2021 № 21н, вступающим в силу с 01.01.2022, УЦ Федерального казначейства создает и выдает сертификаты лицам, определенным в части 3 статьи 17.2 и статье 17.4 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ "Об электронной подписи" (далее – Закон № 63-ФЗ).

Частью 3 статьи 17.2 Закона № 63-ФЗ, вступающей в силу с 01.01.2022, определено, что квалифицированный сертификат создается и выдается удостоверяющим центром федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на правоприменительные функции по обеспечению исполнения федерального бюджета, кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления, их подведомственных учреждений и иных организаций, определенных в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи.

В то же время статья 17.1 Закона № 63-ФЗ предусматривает выдачу квалифицированных электронных подписей удостоверяющими центрами, получившим аккредитацию, физическим лицам, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации наделены полномочиями, не предусмотренными статьями 17.2 и 17.3 Закона № 63-ФЗ.

*Позиция рабочей группы:*

Вопрос направить в Федеральное казначейство по Омской области.