




Национальный режим: порядок применения и правоприменительная практика антимонопольного органа

2021



Национальный режим - режим, предусматривающий, что каждое государство-член для целей закупок обеспечивает товарам, работам и услугам, происходящим с территорий государств-членов, потенциальным поставщикам государств-членов и поставщикам государств-членов, предлагающим такие товары, выполняющим работы и оказывающим услуги, режим не менее благоприятный, чем предоставляемый товарам, работам и услугам, происходящим с территории своего государства, а также потенциальным поставщикам и поставщикам своего государства, предлагающим такие товары, выполняющим работы и оказывающим услуги.

*Договор ЕАЭС от 29.05.2014



Механизмы реализации национального режима (ст. 14 44-ФЗ):

- запреты на допуск иностранных товаров
- ограничения на допуск иностранных товаров;
- преференции;
- обязательная минимальная доля закупок российских товаров

Запреты на допуск иностранных товаров

Суть механизма:

В случае установления запрета заказчик отклоняет все заявки, в которых содержится предложение о поставке иностранной продукции.

Акты Правительства РФ устанавливают запреты на:

- отдельные виды промышленных товаров (Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 616);
- программное обеспечение (Постановление Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236);
- системы хранения данных (Постановление Правительства РФ от 21.12.2019 № 1746).

Запреты на допуск иностранных товаров

Россия
Китай
Беларусь (ЕАЭС)

Запрет

Россия
~~Китай~~
Беларусь (ЕАЭС)

Россия
Китай

Запрет

Россия
~~Китай~~

Польша
Китай

Запрет

~~Польша~~
~~Китай~~

*Страны ЕАЭС: Казахстан, Беларусь, Киргизия, Армения и Россия

Правоприменительная практика в отношении ПП РФ № 616

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 ПП № 616 запрет на допуск не применяется в случае, если:

- в закупку входит одна единица товара, стоимость которой не превышает 100 тыс. рублей;
- в закупку входит совокупность таких товаров, суммарная стоимость которых составляет менее 1 млн рублей (за исключением закупок товаров, указанных в пунктах 1 - 7, 124 и 125 перечня).

Совокупность товаров – это товары, соответствующие одному коду ОКПД2

Таким образом, ПП № 616 не применяется, если:

- товары относятся к одному коду по ОКПД2;
- НМЦК составляет менее 1 млн. руб.;
- стоимость единицы каждого товара не превышает 100 тыс. рублей.

Правоприменительная практика в отношении ПП РФ № 616

Пунктом 3 ПП РФ № 616 установлены случаи, при которых установленные указанным постановлением запреты не применяются.

Формулировка «запрет не применяется» означает, что запрет устанавливается, но не применяется. В связи с этим, в случаях, предусмотренных рассматриваемым пунктом, запрет устанавливать необходимо.

Пример

При закупке масок на 900 000 руб. запреты, предусмотренные ПП РФ №616 устанавливаются, но не применяются.

Правоприменительная практика в отношении ПП РФ № 616

Если участник закупки предоставил подтверждение в отношении не всех промышленных товаров?

Если предметом закупки являются несколько промышленных товаров, включенных в перечень, однако участником закупки в составе второй части заявки на участие в закупке выписки из реестра российской промышленной продукции или реестра евразийской промышленной продукции, предусмотренные пунктом 10 ПП РФ № 616, представлены не на все промышленные товары, такая заявка также подлежит отклонению по основанию, предусмотренному пунктом 5 части 6 статьи 54.4 и пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона № 44-ФЗ.

Ограничения на допуск иностранных товаров (механизм «третий лишний»)

Суть механизма:

Заказчик отклоняет все заявки иностранных производителей в случае, если на участие в закупке подано не менее 2-х заявок, содержащих предложения о поставке товаров российского происхождения различных производителей. В случае, если на участие в закупке подана лишь одна заявка отечественного производителя, заказчик допускает все заявки, в том числе, содержащие предложения о поставке товаров иностранного производства.

Ограничения на допуск иностранных товаров (механизм «третий лишний»)

Акты Правительства РФ устанавливают ограничения на:

- медицинские изделия (Постановление Правительства РФ от 05.02.2015 № 102);
- лекарственные препараты, включенные в ЖНВЛП (Постановление Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289);
- отдельные виды пищевых продуктов (Постановление Правительства РФ от 22.08.2016 № 832);
- радиоэлектронная продукция (Постановление Правительства РФ от 10.07.2019 № 878)
- отдельные виды промышленных товаров (Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 617).

Ограничения на допуск иностранных товаров

Россия
Китай
Беларусь (ЕАЭС)

Ограничения

Россия
~~Китай~~
Беларусь (ЕАЭС)

Россия
Китай

Ограничения

Россия
Китай

Польша
Китай
Канада

Ограничения

Польша
Китай
Канада

Преференции (условия допуска)

Приказом Минфина от 04.06.2018 № 126н установлена 15-ти % и 20-ти % преференции товарам, происходящим из государств – членов ЕАЭС, для определенных видов товаров.

Преференции предоставляются исключительно по утвержденному Приказом перечню, с запретом объединения в один лот товаров, включенных и не включенных в перечень.

Приказ Минфина №126н распространяется только на товары.

Условия допуска распространяются исключительно в конкурентных способах закупок.

При исполнении контракта не допускается замена страны происхождения товара, за исключением замены товара, страной происхождения которого является государство-член ЕАЭС.

Механизм применения Приказа № 126н при электронном аукционе

Заказчик снижает на 15% или 20% цену, предложенную победителем, если его заявка содержит иностранный товар

Пример

Армения (ЕАЭС) – 100 000 руб.

Вьетнам – 85 000 руб.

При заключении контракта заказчик снизит цену «Вьетнам» на 15% и заключит контракт с «Вьетнамом» по цене 85 000 руб. – 15% = 72 250 руб.

Механизм применения Приказа № 126н при конкурсе, запросе котировок, запросе предложений

Заказчик при оценке заявок применяет к «отечественным» заявкам 15/20% понижающий коэффициент. При этом в случае заключения контракта с «отечественным» производителем, контракт заключается по предложенной им цене.

Пример

Казахстан (ЕАЭС) – 100 000 руб.

Польша – 95 000 руб.

При оценке заявок заказчик уменьшает цену «Казахстана» на 15%.

100 000 руб. – 15% = 85 000 руб. Таким образом, контракт заключается с «Казахстаном» на 100 000 руб.

Важно! Понижающий коэффициент применяется именно к «отечественным» заявкам, а не наоборот: повышающий коэффициент к «иностранным» заявкам.



Условия допуска не применяются, если:

1. Конкурентная закупка признана несостоявшейся
2. На участие в закупке поданы заявки исключительно из стран ЕАЭС
3. На участие в закупке поданы заявки исключительно из иностранных государств
4. Установление на товар запрета на допуск иностранного товара

Обязательная минимальная доля закупок российских товаров (минимальная доля)

Минимальная доля – это обязанность заказчика закупить товар российского происхождения (а также стран ЕАЭС).

Минимальная доля применяется не только при закупке товаров, но и к товарам, поставляемым при выполнении работ, оказании услуг.

Процент товаров, которые необходимо закупить у «отечественного» производителя установлена Постановлением Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014.

**Законом № 249-ФЗ, введена статья 30.1 «Особенности осуществления закупок для целей достижения заказчиком минимальной доли закупок».*

Механизм достижения минимальной доли

Для каждого товара из перечня, установленного Постановлением № 2014, предусмотрена минимальная доля закупок, которая определена на период с 2021 по 2023 год.

Постановление № 2014 содержит по сути перечень товаров, в отношении которых уже введены ограничения допуска.

Заказчик осуществляет закупку в общем порядке, при этом если закупаемый товар содержится в перечне товаров, в отношении которых установлена минимальная доля закупок российских товаров, то такая закупка автоматически учитывается в отчете об объеме закупок российских товаров за соответствующий календарный год.

Заказчик до 1 апреля года, следующего за отчетным размещает в ЕИС отчет об объеме закупок российских товаров.

В случае недостижения минимальной доли заказчик размещает вместе с отчетом обоснование невозможности достижения указанной доли.

Механизм достижения минимальной доли

ОКПД2	Наименование	Мин. доля на 2021	Мин. доля на 2022	Мини. доля на 2023
26.20.11	Компьютеры портативные массой не более 10 кг, такие как ноутбуки, планшетные компьютеры...	50	60	70

Первая закупка на 100 тыс. рублей – поставили Российский товар.

Вторая закупка на 100 тыс. рублей – поставили Китайский товар, поскольку на участие в закупке не подавали заявки участники, предлагающие «отечественный» товар.

Третья закупка на 100 тыс. рублей – поставили Белорусский товар.

Заказчик провел закупки на 300 тыс. рублей, из них на 200 тыс. рублей закупил российский и евразийский товар, соответственно фактическая доля ноутбуков российского происхождения составила 67%, при положенных в 2021 50%, значит минимальная доля достигнута.

Применение запретов и ограничений при выполнении работ по строительству

В соответствии с положениями п. 8 ч. 1 ст. 33 и п. 1 ч. 3 ст. 66 при проведении закупок по строительству, реконструкции, кап. ремонту или сносу объекта кап. строительства заказчик имеет право требовать на участие в эл. аукционе исключительно согласие.

В случае, если в ПСД содержатся товары, в отношении которых установлены ограничения – ограничения не применяются

В случае, если в ПСД содержатся товары, в отношении которых установлены запреты – участник, предоставляя согласие, соглашается, что при выполнении работ будет использовать товар российского (евразийского) происхождения.

Правоприменительная практика

Применение запретов и ограничений при выполнении работ по строительству

Механизм ограничений

Россия	Ограничения	Россия
Китай		Китай
Беларусь		Беларусь

Польша	Ограничения	Польша
Китай		Китай
Канада		Канада

Механизм запретов

Россия	Запрет	Россия
Китай		Китай

США	Запрет	США
Китай		Китай

Правоприменительная практика

Допускается ли замена страны происхождения товара?

–Если указанная в заявке страна происхождения товара являлась основанием для предоставления преференции или применения национального режима (ст. 14 44-ФЗ), то замена страны происхождения не допускается.

-ч. 7 ст. 95 допускается поставка товара, выполнение работ, оказание услуги качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с указанными в контракте

Пример

В рамках аукциона было установлено ограничение в соответствии с ПП 617, участник предложил российский товар, его допустили.

Ситуация 1 - После заключения контракта, он предлагает заменить на китайский товар.

Замена неправомерна.

Ситуация 2 – После заключения контракта, он предлагает заменить на белорусский товар с улучшенными характеристиками

Замена правомерна.

Совместное применение ПП РФ № 617 и постановлений, устанавливающих запреты

Постановление об ограничениях ПП РФ № 617 не применяется, в случае, если в отношении товаров применяются запреты.

Какой документ подтверждает требования, установленные ПП РФ № 616, к товарам, содержащимся в перечне?

Для целей соответствия закупки промышленных товаров требованиям, установленным ПП РФ № 616, используются исключительно выписка из реестра российской промышленной продукции или выписка из реестра евразийской промышленной продукции.

Какой документ подтверждает требования, установленные ПП РФ № 616, к материалам и полуфабрикатам к товарам, содержащимся в перечне?

В закупочной документации заказчик устанавливает требование о декларировании участником закупки обязанности предоставления на этапе исполнения контракта документов, подтверждающих производство материалов или полуфабрикатов на территории Российской Федерации и (или) государства – члена Евразийского экономического союза.



Спасибо за внимание!