**ПРОТОКОЛ № 1 - 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 26 февраля 2021 года

Список членов рабочей группы, присутствующих на заседании:

Дохват Наталья Витальевна

|  |
| --- |
| Бойко Михаил АлександровичБушуев Николай ЛукьяновичИвашинникова Лариса АнатольевнаПономарева Татьяна АлександровнаСмирнов Дмитрий ЮрьевичСюникаева Зарема Рашидовна |
| Чернова Валентина ИвановнаШишкина Татьяна ЮрьевнаШмакова Тамара ПетровнаЭрман Оксана Александровна |
|  |

Заседание рабочей группы проведено руководителем рабочей группы Дохват Н.В.

На заседании рабочей группы рассмотрены следующие вопросы:

**Вопрос 1.**

В соответствии с информационным письмом Минфина России от 18.01.2019 № 24-01-07/2281 «О применении отдельных положений приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в целях подтверждения страны происхождения товаров, указанных в прилагаемом к Приказу № 126н перечне, **участникам закупки достаточно указать (продекларировать) в заявке наименование страны происхождения товара**. В тоже время в соответствии с требованиями части 6.1 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с частями 3 и 5, аукционная комиссия обязана такого участника **отстранить от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.** Вправе ли аукционная комиссия в целях подтверждения достоверности информации, представленной участником закупки о стране происхождения товара, использовать сведения, содержащиеся в официальных реестрах и подтверждающих производство продукции в Российской Федерации или на территории государства - члена Евразийского экономического союза?

 *(постановления Арбитражного суда Московского округа от 02.06.2020 по делу № А40-176718/19 и Арбитражного суда Северо-Западного округа от 12.11.2020 по делу № А26-9651/2019; Решение Краснодарского УФАС России от 08.10.2020 № 1729/2020-КС по делу № 023/06/83.2-4982/2020, Решение Краснодарского УФАС России от 03.07.2020 № 1233/2020-КС по делу № 023/06/83.2/2020, Решение Воронежского УФАС России от 30.04.2020 по делу № 036/06/67-480/2020).*

***Позиция рабочей группы***

*Рекомендуется проверять достоверность информации о стране происхождения товара, представленной в заявке участника закупки, путем использования любых источников информации. При выявлении недостоверных сведений – отстранять участника закупки от участия в закупке. При этом отсутствие информации о товаре в реестрах не может однозначно свидетельствовать о недостоверности информации, представленной участником закупки.*

**Вопрос 2.**

**Участником закупки в заявке указана страна происхождения – Россия. Предоставляются ли преимущества, установленные** **Приказом** **№ 126н в случае, если в рамках механизма ограничения допуска участником закупки не предоставлены документы, подтверждающие страну происхождения товаров?**

* Позиция Минфина РФ - Письмо Минфина России от 10.09.2020 N 24-03-08/79398.
* Позиция Омского УФАС России - Решение Омского УФАС от 30.12.2019 № 055/06/14-4/2020.
* Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 28.01.2021 по делу № А46-4164/2020.

***Позиция рабочей группы***

*В силу части 3 постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 617 «Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае если заявка не отклоняется в соответствии с ограничениями, установленными настоящим постановлением,* ***применяются*** [***условия***](https://login.consultant.ru/link/?rnd=E6507DBA6258C199E5E46FFFEFD9BADE&req=doc&base=LAW&n=361458&dst=100006&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100009&REFDOC=351807&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D10898%3Bdstident%3D100006%3Bindex%3D16&date=04.03.2021) ***допуска*** *для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, установленные федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.*

*При этом в соответствии с частью 1.6 приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» подтверждением страны происхождения товаров, указанных в Приложениях, является* ***указание (декларирование)*** *участником закупки в заявке в соответствии с Федеральным* [*законом*](https://login.consultant.ru/link/?rnd=E6507DBA6258C199E5E46FFFEFD9BADE&req=doc&base=LAW&n=377767&REFFIELD=134&REFDST=1039&REFDOC=361458&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16876%3Bindex%3D43&date=04.03.2021) *наименования страны происхождения товара.*

**Вопрос 3.**

В соответствии с пунктом 3 постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 «О минимальной обязательной доле закупок российских товаров и ее достижении заказчиком» при применении метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) заказчик направляет предусмотренный частью 5 статьи 22 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) запрос информации о цене товара субъектам деятельности в сфере промышленности, информация о которых включена в государственную информационную систему промышленности (далее – ГИСП).

В ГИСП чаще всего регистрируются производители, а не поставщики, а в закупках участвуют поставщики. Как быть заказчику в данной ситуации, чтобы получить необходимое количество коммерческих предложений для обоснования НМЦК? Направлять бесконечное количество запросов ценовой информации или использовать иные методы обоснования НМЦК?

Алгоритм последовательности действий по определению НМЦК?

***Позиция рабочей группы***

*В целях соблюдения нормы достаточно направить указанный официальный запрос информации о цене товара**субъектам деятельности в сфере промышленности, информация о которых включена в ГИСП. Обоснование НМЦК осуществляется в соответствии со статьей 22 Закона о закупках.*

*На сайте ГИСП размещены разъяснения к порядку расчета НМЦК в целях выполнения минимальной обязательной доли закупок российских товаров», документ: Информационное сообщение Минпромторга России от 01.02.2021 (*[*https://gisp.gov.ru/news/14074908/*](https://login.consultant.ru/link/?date=04.03.2021&rnd=E6507DBA6258C199E5E46FFFEFD9BADE)*)*

**Вопрос 4.**

**При осуществлении закупок по определению подрядчика на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автобусами по регулируемым тарифам** (далее – работы) расчет начальной (максимальной) цены контракта (далее – НМЦК) выполняется в соответствии с Порядком определения НМЦК, а также цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), при осуществлении закупок в сфере регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, утвержденным приказом Минтранса России от 30.05.2019 № 158 (далее – Порядок).

Порядок предусматривает расчет НМЦК включающий стоимость затрат на 1 километр выполнения работ и общий пробег транспортных средств в единицах измерения «километры».

Так же из Каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд применяется соответствующая позиция, имеющая единицу измерения «километр, тысяча метров».

Однако согласно Типовому контракту на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автобусами по регулируемым тарифам, утвержденному приказом Минтранса России от 29.12.2018 № 482, при использовании транспортных средств нескольких классов, объемы выполненных работ указываются в единицах измерения «пассажиро-километры» (приложение № 7 Акт приемки выполненных работ по контракту).

В связи с этим, при формировании сведений об исполнении контрактов указать фактическое выполнение объема работ в единицах измерения «километр» не представляется возможным.

***Позиция рабочей группы***

*Департаменту транспорта Администрации города Омска рекомендовано направить запрос в Минтранс России, являющийся разработчиком типового контракта.*



















**Вопрос 5.**

**Вправе ли аукционная комиссия ограничиться рассмотрением пяти заявок (при наличии), соответствующих требованиям документации, при условии наличия в этом числе двух заявок, содержащих предложения о поставке товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза?**

Позиция ФАС России (письмо № ИА/84079/20 от 29.09.2020) о необходимости рассмотрения заявок **всех** участников закупок, принявших участие в аукционе, при установлении в документации ограничений допуска товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и отсутствие аналогичного требования к порядку рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, предусмотренного статьей 69 Федерального закона № 44-ФЗ.

***Позиция рабочей группы***

*Члены рабочей группы поддержали позицию ФАС России (о необходимости рассмотрения заявок* ***всех*** *участников закупок, принявших участие в аукционе, при установлении в документации ограничений допуска товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг,* *соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.*

**Вопрос 6.**

**Обязана ли аукционная комиссия рассматривать документы, представленные в составе вторых частей заявок участниками закупки в качестве подтверждения своего соответствия дополнительным требованиям, установленным Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям»?**

(Решение ФАС России от 19.11.2020 по делу № П-219/20).

***Позиция рабочей группы***

*Рекомендовано руководствоваться позицией ФАС России – рассматривать документы, подтверждающие опыт, представленные, в том числе, во вторых частях заявок.*

**Вопрос 7.**

**Обязанность применения КТРУ (характеристики, наименование, ед. измерения) при заключении контрактов с единственным поставщиком (по контрактам, подлежащим и не подлежащим включению в реестр).**

***Позиция рабочей группы***

*При осуществлении закупки у единственного поставщика, в том числе по п.п. 4, 5 ч. 1 ст. 93 Закона о закупках, заказчику необходимо применять КТРУ в части наименования объекта закупки, обязательных характеристик и единицы измерения.*

**Вопрос 8.**

**Порядок отражения в реестре контрактов сведений о контрактах на оказание коммунальных услуг и сведений об исполнении таких контрактов (в части единиц измерения, объема услуг, особенно по поставке эл. энергии).**

***Позиция рабочей группы***

*В контрактах, в том числе на оказание коммунальных услуг, необходимо указывать единицы измерения услуг по международной системе единиц (СИ). Единица измерения «условная единица» не соответствует специфике заключаемых контрактов.*

*При этом заказчик обязан использовать каталог товаров, работ, услуг, в том числе единицу измерения, указанную в позиции каталога, а также типовые контракты на оказание соответствующих услуг.*

**Вопрос 9.**

**Возможно, ли установить аванс в контракте только на два этапа из пяти, например, на этапы капитального ремонта?**

Пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о закупках предусмотрено условие, обязательное для включения в контракт: «…В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа».

Если контрактом предусмотрено 5 этапов выполнения работ. Два этапа по капитальному ремонту а/д и три этапа по содержанию (контракт жизненного цикла).

***Позиция рабочей группы***

*Действующее законодательство не содержит запрета на включение в контракт условия о размере аванса 0% в отношении одного или нескольких этапов исполнения контракта.*

**Вопрос 10.**

**О расчете НМЦК на поставку медицинских изделий**.

Порядком определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок медицинских изделий, утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 15 мая 2020 года № 450н (далее – Порядок) установлено, что начальная цена единицы медицинского изделия (далее – НЦЕ), цена единицы медицинского изделия (далее – ЦЕМ) устанавливается как **средневзвешенное значение** (либо не более средневзвешенной цены) собранных заказчиком **цен без учета НДС** посредством использования одного или совокупности следующих методов:

а) метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) в соответствии с частями 2 – 6 статьи 22 Закона о контрактной системе;

б) на основе информации, содержащейся в реестре контрактов, подтверждающей исполнение участником (без учета правопреемства) в течение 3 лет до даты подачи заявки на участие в закупке 3 контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

При обосновании начальной (максимальной) цены контракта (далее – НМЦК) методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) заказчик направляет запросы о предоставлении ценовой информации поставщикам (подрядчикам, исполнителям), обладающим опытом поставок соответствующих товаров, работ, услуг, информация о которых имеется в свободном доступе (в частности, опубликована в печати, размещена на сайтах в сети «Интернет»).

При этом согласно пункту 17 Порядка расчет НМЦК, в том числе при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляется по формуле:



где:

n – количество позиций закупаемых медицинских изделий;

НЦЕi – начальная цена единицы i-й позиции медицинского изделия, определяемая в соответствии с настоящим порядком (по применимости);

НДС – налог на добавленную стоимость (если применимо для закупаемого медицинского изделия);

Vi – количество (объем) i-й позиции закупаемого медицинского изделия.

Таким образом, фактически Порядок предполагает произвести расчет начальной единицы цены медицинского изделия без учета НДС, а затем при расчете НМЦК прибавить НДС.

Статьей 145 Налогового кодекса Российской Федерации определены случаи освобождения от уплаты НДС организаций и индивидуальных предпринимателей.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 149 Налогового кодекса Российской Федерации не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) реализация (а также передача, выполнение, оказание для собственных нужд) на территории Российской Федерации ряд медицинских товаров отечественного и зарубежного производства по перечню, утверждаемому Правительством Российской Федерации (Постановление Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2015 года № 1042 «Об утверждении перечня медицинских товаров, реализация которых на территории Российской Федерации и ввоз которых на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, не подлежат обложению (освобождаются от обложения) налогом на добавленную стоимость»).

Пунктом 4 части 2 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что налогообложение производится по налоговой ставке 10 процентов при реализации медицинских товаров отечественного и зарубежного производства, за исключением предусмотренных статьей 149 Налогового кодекса Российской Федерации.

Несмотря на то, что при запросе коммерческих предложений заказчик указывает на необходимость указания отдельно размера НДС зачастую коммерческие предложения, получаемые заказчиками, содержат формулировку «компания не является плательщиком НДС» или «НДС не облагается», «НДС 0%».

В связи с изложенным просим разъяснить:

- при расчете НЦЕ, ЦЕМ заказчик должен самостоятельно вычесть НДС в размере 10% из цены, указанной в коммерческом предложении, и затем прибавить НДС в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации при расчете НМЦК;

- при расчете НЦЕ, ЦЕМ заказчик должен использовать цену, указанную в коммерческом предложении, без изменения и затем прибавить НДС в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации при расчете НМЦК?

***Позиция рабочей группы***

*Согласно части 3 статьи 22 Закона о закупках при применении метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) информация о ценах товаров, работ, услуг должна быть получена с учетом сопоставимых с условиями планируемой закупки коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Заказчики самостоятельно формулируют запрос ценовых предложений, в связи с чем рекомендуется в запросе акцентировать внимание на необходимость отражения НДС (включен/не включен).*

*Рабочей группой рекомендовано с запросом направлять форму коммерческого предложения, предусматривающую указание цены товара с НДС, размера НДС и цены товара без НДС.*

*При расчете НЦЕ, ЦЕМ необходимо строго соблюдать положения Порядка № 450н. НДС учитывается при расчете НМЦК в случае, когда медицинское изделие облагается таким налогом. Если заказчиком получены коммерческие предложения, содержащие информацию о стоимости медизделия с включенным в нее размером НДС, целесообразно самостоятельно вычесть налог в целях соблюдения положений пунктов 9-16 Порядка № 450н для определения НЦЕ, ЦЕМ и, лишь потом, при расчете НМЦК прибавить сумму НДС.*

**Вопрос 11.**

**О порядке установления требований к участнику закупки о наличии лицензии на производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.**

1 января 2021 года вступило в силу постановлением Правительства Российской Федерации от 15 сентября 2020 года № 1445 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники», которым утверждено Положение о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники (далее – Положение).

Согласно пункту 2 Положения для целей лицензирования под медицинской техникой понимается медицинские изделия (за исключением 1 класса потенциального риска применения). Таким образом, с 1 января 2021 года техническое обслуживание медицинских изделий 1 класса потенциального риска применения не подлежит лицензированию.

В пункте 2 Приложения к Положению «Перечень выполняемых работ, оказываемых услуг в составе деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники» приведены группы медицинской техники по классам потенциального риска применения. При этом в качестве классифицирующего признака выбрана область медицинского применения соответствующего медицинского изделия.

В соответствии с пунктом 5 части 11 статьи 38 Федерального закона об охране здоровья, подпунктом «и» пункта 9 Правил государственной регистрации медицинских изделий, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2012 года № 1416 государственный реестр медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, содержит потенциального риска применения медицинского изделия в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий.

Вместе с тем в Положении отсутствует требование об использовании сведений о классе потенциального риск применения, указанных в регистрационном удостоверении на медицинское изделие, при проведении технического обслуживания медицинской техники.

В связи с изложенным просисм разъяснить:

- требования о наличии у участника закупки лицензии с указанием на какой класс потенциального риска применения медицинской техники должны быть предъявлены: исходя из области применения медицинского изделия или из регистрационного удостоверения на медицинское изделие, имеющегося у заказчика;

- в случае если в регистрационном удостоверении на медицинское изделие, имеющемся у заказчика, отсутствует указание на класс потенциального риска применения требование о наличии у участника закупки лицензии с указанием на какой класс потенциального риска применения медицинской техники должны быть предъявлены;

- может ли быть предметом одной закупки техническое обслуживание медицинской техники с различным классом потенциального риска применения и требования о наличии какой лицензии должны быть установлены;

- может ли быть предметом одной закупки техническое обслуживание медицинской техники с различным классом потенциального риска применения, в случае, если ряд медицинских изделий имеет 1 класс потенциального риска применения, и требования о наличии какой лицензии должны быть установлены;

- необходимо ли устанавливать требования о наличии лицензии в случае проведения технического облуживания медицинской техники 1 класса потенциального риска применения и какие?

***Позиция рабочей группы***

*- устанавливать требования о наличии у участника закупки лицензии с указанием класса потенциального риска применения медицинской техники рекомендуется исходя из регистрационного удостоверения на медицинское изделие, имеющегося у заказчика;*

*- предметом одной закупки не может быть техническое обслуживание медицинской техники с различным классом потенциального риска применения;*

*- предметом одной закупки не может быть техническое обслуживание медицинской техники с различным классом потенциального риска применения, в случае, если ряд медицинских изделий имеет 1 класс потенциального риска применения;*

*- не требуется устанавливать требования о наличии лицензии в случае проведения технического облуживания медицинской техники 1 класса потенциального риска применения;*

*- при определении требований руководствоваться назначением медицинского изделия в соответствии с регистрационным удостоверением.*

**Вопрос 12.**

**О возможности оплаты неустойки за ненадлежащее исполнение (неисполнение) контракта за счет банковской гарантии.**

Согласно пункту 2 части 2 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон) банковская гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

В соответствии с Федеральным законом требования к банковской гарантии, в том числе и к тем обязательствам, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией отражаются в извещении о закупке, документации о закупке.

Пунктом 3 части 6 статьи 45 Федерального закона предусмотрено основание для отказа в принятии банковской гарантии несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

**Законодатель возлагает на заказчика** **обязанность** в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом **определить какие конкретно обязательства обеспечиваются банковской** гарантией, при этом не ограничивая его каким-либо образом.

Согласно разъяснениям Министерства финансов Российской Федерации (письма от 26 марта 2020 года № 24-03-08/24024, от 14 сентября 2020 года № 24-05-08/80942) «В соответствии с частью 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Таким образом, банковская гарантия и неустойка являются равными и независимыми друг от друга способами обеспечения обязательства, предусмотренного контрактом, которые имеют собственный алгоритм расчета размера суммы выплат и механизм реализации при возникновении ситуации, когда произошло ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Также следует отметить, что согласно части 4 статьи 368 ГК РФ в независимую гарантию (банковскую гарантию) включается основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией. Соответственно, банковская гарантия является способом обеспечения основного обязательства.

При этом, по мнению Минфина России, обязательство по выплате неустойки не является основным обязательством, а вытекает из него.

Учитывая изложенное, Минфин России приходит к выводу, что неустойка не может быть оплачена за счет средств банковской гарантии, так как является неосновным обязательством по контракту, исполнение которого обеспечено банковской гарантией.».

В данной связи следует отметить, что в понимании Закона о закупках неустойка (штрафы, пени) не является способом обеспечения исполнения контракта. Согласно части 3 статьи 96 Закона о закупках исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о закупках, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о закупках участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Более того, уплата неустойки (пени, штрафа) является мерой ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) и, фактически, основным обязательством по контракту.

Судами неоднократно рассматривались споры в отношении оплаты неустойки (пени, штрафа) за счет банковской гарантии, выданной в качестве обеспечения исполнения контракта. По результатам рассмотрения при отсутствии формальных нарушений со стороны заказчика, в части ненадлежащего направления документов и тому подобного, судами оплата неустойки за счет банковской гарантии признавалась правомерной.

Кроме того, при рассмотрении споров о признании участников закупок уклонившимися от заключения контракта по причине предоставления ненадлежащей банковской гарантии судами требования к банковской гарантии в части оплаты неустойки (штрафы, пени) не были признаны незаконными или противоречащими Гражданского кодексу Российской Федерации.

При этом отсутствие требований о том, что банковская гарантия должна обеспечивать, в том числе, оплату неустойки (штрафы, пени) в соответствии с частью 1 статьи 376 Гражданского кодекса Российской Федерации повлечет формальный отказ бенефициару в удовлетворении его требования.

В связи с изложенным прошу разъяснить является ли правомерным установление в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке требований к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, требования, что банковская гарантия обеспечивает основное обязательство по контракту и обязательства, возникающие вследствие неисполнения (ненадлежащего исполнения) основного обязательства по контракту.

Также прошу разъяснить порядок действия заказчика в случае, если не исполнено или частично исполнено основное обязательство по контракту по удержанию денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, или предъявления требования об уплате по банковской гарантии иных средств, кроме неустойки.

***Позиция рабочей группы***

*В соответствии с позицией УФАС по Омской области частью 3 статьи 96 Закона о закупках установлено, что* ***исполнение контракта****, гарантийные обязательства* ***могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии****, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.*

*Согласно пунктам 1 и 2 части 2 статьи 45 Закона о закупках банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона, а также обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.*

*На основании пункта 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в независимой гарантии, в том числе должно быть указано* ***основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией****.*

*В соответствии с частью 1 статьи 329 ГК РФ* ***исполнение обязательств*** *может обеспечиваться* ***неустойкой****, залогом, удержанием вещи должника, поручительством,* ***независимой гарантией****, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.*

*Таким образом, в понимании части 1 статьи 329 ГК РФ неустойка и независимая гарантия действительно являются равными и отдельными друг от друга способами обеспечения исполнения основного обязательства, предусмотренного контрактом.*

*Однако в понимании части 3 статьи 96 Закона о закупках исполнение контракта может обеспечиваться* ***только*** *банковской гарантией или денежными средствами.*

*В силу положений статьи 34 Закона о закупках уплата неустойки (пени, штрафа) является* ***ответственностью*** *поставщика (подрядчика, исполнителя)* ***за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом****, т.е. существенным условием контракта и фактически его основным обязательством наряду с основным обязательством, указанным в предмете контракта (поставка товара, выполнение работ, оказание услуг).*

*В связи с указанным, взыскание неустойки за счет банковской гарантии является правомерным.*

**Вопрос 13.**

**О порядке применения нормативных правовых актов по национальному режиму при закупке медицинских изделий.**

**13.1. Пунктом 9 постановления Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 года № 617** «Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 617) **установлено**, что при осуществлении закупок отдельных видов промышленных товаров для государственных и муниципальных нужд **подтверждением соблюдения ограничений,** установленных Постановлением № 617, **является представление** участником закупки **в составе заявки информации** о нахождении отдельного вида промышленных товаров **в реестре российской промышленной продукции с указанием номера реестровой записи** и совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации, если это предусмотрено постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 года № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации».

**Пунктом 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 5 февраля 2015 года № 102** «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 102) **установлено, что подтверждением страны происхождения** медицинских изделий, включенных в утвержденные Постановлением № 102 перечни товаров, **является сертификат о происхождении товара**, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) государств - членов Евразийского экономического союза по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 г. (далее - Правила), и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными Правилами.

Таким образом, подтверждением страны происхождения товара в соответствии с Постановлением № 617 является выписка из реестра, а в соответствии с Проставлением № 102 – сертификат.

Указанными правовыми актами, имеющими равную юридическую силу, установлены одновременно ограничения на допуск товаров с кодом ОКПД2 32.50.30.110 с наименованием «Мебель медицинская, включая хирургическую, стоматологическую или ветеринарную, и ее части» (Постановление № 617) и кодом ОКПД2 32.50.30.110 с наименованием вида медицинского изделия «Кровати медицинские функциональные».

Просим Вас разъяснить:

1) Устанавливать ли ограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий в соответствии с требованиями Постановления № 102 и ограничения допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, в соответствии с требованиями Постановления № 617 одновременно.

2) Каким образом осуществлять оценку заявок участников в случае если:

а) в составе закупки – три участника: два участника закупки подтвердили страну происхождения медицинских изделий, в соответствии с требованиями пункта 3 Постановления № 102, а третий участник закупки в соответствии с пунктом 9 Постановления № 617 представил информацию о нахождении отдельного вида промышленных товаров в реестре российской промышленной продукции с указанием номера реестровой записи и совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации. Отклоняется ли заявка третьего участника в соответствии с требованиями постановления № 102.

б) в закупке – 4 участника: два участника закупки подтвердили страну происхождения медицинских изделий, в соответствии с требованиями пункта 3 Постановления № 102, а третий и четвертый участник закупки в соответствии с пунктом 9 Постановления № 617 представили информацию о нахождении отдельного вида промышленных товаров в реестре российской промышленной продукции с указанием номера реестровой записи и совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации. Отклоняются ли все заявки: заявка третьего и четвертого участника в соответствии с требованиями Постановления № 102, а заявка первого и второго участника в соответствии с требованиями Постановления № 617.

**13.2.** Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 года № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства» (далее – Постановление № 616) установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд с кодом ОКПД2 14.1 с наименованием товара «Одежда, кроме одежды из меха».

Одновременно Постановлением № 102 установлены ограничения на допуск отдельных видов медицинских изделий с кодами ОКПД2 14.12.11, 14.12.21, 14.12.30.131, 14.12.30.132, 14.12.30.160 с наименованием медицинского изделия «Одежда медицинская», 14.12.30.170 с наименованием медицинского изделия «Одежда специальная для поддержания физической формы», 14.19.32.120 с наименованием медицинского изделия «Специальные хирургические одноразовые стерильные изделия из нетканых материалов для защиты пациента и медицинского персонала».

В связи с изложенным просим разъяснить, каким образом при закупке медицинской одежды должны быть применены требования нормативных правовых актов о национальном режиме.

***Позиция рабочей группы***

*Постановление № 102 при закупке медицинских изделий является специальной нормой, по отношению к иным нормативным правовым актам, устанавливающим* ***ограничение*** *допуска товаров, происходящих из иностранных государств. Таким образом, при закупке медицинских изделий с кодом ОКПД2, включенным в различные нормативные правовые акты о национальном режиме (Постановление № 617 и Постановление № 102), подлежат применению требования Постановления № 102.*

*В случае если товары одновременно включены в перечни Постановления № 616 и Постановления № 102, необходимо руководствоваться Постановлением № 616, поскольку в случае установления запрета на допуск товаров ограничение не действует. На медицинские изделия, указанные в вопросе, действует запрет.*

**Вопрос 14.**

**Регуляторная гильотина**

31 июля 2020 года принят Федеральный закон № 247-ФЗ «Об обязательных требованиях в Российской Федерации» (далее – Закон о регуляторной гильотине).

В соответствии со статьей 15 Закона о регуляторной гильотине Правительством Российской Федерации до 1 января 2021 года в соответствии с определенным им перечнем видов государственного контроля (надзора) обеспечиваются признание утратившими силу, не действующими на территории Российской Федерации и отмена нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, правовых актов исполнительных и распорядительных органов государственной власти РСФСР и Союза ССР, содержащих обязательные требования, соблюдение которых оценивается при осуществлении государственного контроля (надзора).

Независимо от того, признаны ли утратившими силу, не действующими на территории Российской Федерации или отменены ли нормативные правовые акты, указанные во втором абзаце, с 1 января 2021 года при осуществлении государственного контроля (надзора) не допускается оценка соблюдения обязательных требований, содержащихся в указанных актах, если они вступили в силу до 1 января 2020 года, несоблюдение требований, содержащихся в указанных актах, не может являться основанием для привлечения к административной ответственности, если они вступили в силу до 1 января 2020 года.

Правительство Российской Федерации вправе определить перечень нормативных правовых актов либо групп нормативных правовых актов, в отношении которых положения второго-четвертого абзацев не применяются.

Перечень нормативных правовых актов и групп нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов, отдельных положений нормативных правовых актов и групп нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, правовых актов, отдельных положений правовых актов, групп правовых актов исполнительных и распорядительных органов государственной власти РСФСР и Союза ССР, решений Государственной комиссии по радиочастотам, содержащих обязательные требования, в отношении которых не применяются положения частей 1, 2 и 3 статьи 15 Федерального закона «Об обязательных требованиях в Российской Федерации» утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 31 декабря 2020 года № 2467.

В связи с изложенным прошу разъяснить обязательность использования при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. В случае, если указанные нормы приняты до 1 января 2020 года и не включены в соответствующий перечень.

***Позиция рабочей группы***

*Принятие Закона о регуляторной гильотине не отменяет обязанность заказчиков при описании объекта закупки руководствоваться требованиями ГОСТов.*

**Вопрос 15.**

**В ходе реализации положений Закона о закупках возникает вопрос применения утративших силу с 01.07.2020 пунктов 25.1-25.3 части 1 статьи 93 Закона о закупках.**

Так, в соответствии с частью 3 статьи 82.6 Закона о закупках, если по результатам продления срока подачи заявок на участие в запросе котировок в электронной форме такой запрос признан не состоявшимся по основаниям, указанным в части 1 настоящей статьи, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в запросе котировок в электронной форме подана только одна заявка на участие в таком запросе и при этом такая заявка признана соответствующей требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, или по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме котировочной комиссией только одна такая заявка признана соответствующей требованиям настоящего Федерального закона и требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок, контракт с данным участником заключается в соответствии **с** **пунктом 25.2 части 1 статьи 93** Закона о закупках.

Пункт 25.2 части 1 статьи 93 Закона о закупках утратил силу. В соответствии с какой нормой заключать контракт?

В данной ситуации видится единственное логичное решение, которое подтверждается письмом Министерства финансов Российской Федерации от 08.09.2020 № 24-05-08/78998. Однако на практике такая реализация крайне затруднительна вследствие отсутствия в настоящее время конкретной нормы в Законе о закупках.

***Позиция рабочей группы***

*Рекомендуется руководствоваться позицией Минфина России.*

**Вопрос 16.**

Вопрос привлечения к ответственности сторон договора (муниципального контракта) при нарушении некоторых установленных Законом сроков вследствие сбоев в работе электронных систем, в частности Единой Информационной Системы (ЕИС). В случае сбоев в работе ЕИС какими документами заказчику подтверждать отсутствие вины в нарушении сроков, установленных Законом № 44-ФЗ?

***Позиция рабочей группы***

*Для подтверждения сбоев ЕИС рекомендуется использовать независимый регистратор. Также целесообразно направлять обращения в службу технической поддержки, делать скриншоты экрана рабочего стола с определенной периодичностью в подтверждение наличия сбоя в работе электронных систем.*

**Вопрос 17.**

**Формирование отчета по СМП.**

Заключен государственный контракт с СМП на поставку товара на сумму 158 тыс. руб. Поставщиком неоднократно нарушены условия поставки.

В результате поставщику перечислены денежные средства за товар в сумме 149 тыс. руб., а сумма в 9 тыс. руб. (начисленные неустойки (пени, штрафы)) перечислена в доход бюджета.

Вопрос - какую сумму необходимо указать в [позиции 5](https://login.consultant.ru/link/?rnd=F1B2F6947E4C17704D7F97A1151C328F&req=doc&base=LAW&n=350981&dst=100072&fld=134&date=15.02.2021) отчета (в которой указывается объем закупок в отчетном году, осуществленных по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), проведенного в соответствии с требованиями [пункта 1 части 1 статьи 30](https://login.consultant.ru/link/?rnd=F1B2F6947E4C17704D7F97A1151C328F&req=doc&base=LAW&n=356065&dst=101858&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=23&REFDOC=350981&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16876%3Bdstident%3D101858%3Bindex%3D187&date=15.02.2021) Федерального закона (тыс. рублей) – 158 тыс. руб. или 149 тыс. руб.?

***Позиция рабочей группы***

*В отчете указывается объем закупок, рассчитываемый как сумма денежных средств, подлежащих оплате в отчетном финансовом году, т.е. 158 тыс. рублей.*

**Вопрос 18.**

**Срок внесения в реестр контрактов документов, подтверждающих приемку товаров, работ, услуг.**

***Позиция рабочей группы***

*Заказчик в течение 5 рабочих дней* ***с даты приемки*** *поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги направляет в реестр контрактов соответствующую информацию (документ о приемке (в случае принятия решения о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги).*

**Вопрос 19.**

**Будет ли являться нарушением оплата коммунальных услуг (сумма пересчета) если срок действия договора истек?**

Ежегодно в учреждении заключаются договоры на коммунальные услуги. Срок действия договора – до конца года.

Оплата за декабрь текущего года осуществляется в январе следующего года (т.к. услуга оказывается до 31 декабря включительно и счет за услуги мы получаем в январе с датой 31 декабря).

На оставшуюся по договору сумму делается соглашение о расторжении.

Однако есть поставщики, которые выставляют счета за услуги (как перерасчет) за пределами срока действия договора (в феврале, марте и позднее). Соответственно расторжение со своей стороны они не подписывают.

Так же возникает вопрос по сдаче годовой отчетности. Отчет мы сдаем в январе. На период сдачи годовой отчетности сумма принятых обязательств будет одной, при выставлении дополнительного счета (перерасчет) сумма принятых обязательств изменится, а период закрыт и отчет сдан.

Как поступить правильно, чтобы ничего не нарушить?

***Позиция рабочей группы***

*В случае оказания услуг, выполнения работ, поставки товара до 31 декабря некорректно устанавливать срок действия контракта также до этой даты.*

*Оплата за пределами действия договора допускается. Вопросы формирования бухгалтерской отчетности регулируются стандартами бухгалтерского учета.*

*Согласно статье 425 ГК РФ договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.*

*Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств.*

*Таким образом, после окончания срока действия договора исполнение обязательств (в том числе по оплате) продолжается, за исключением случаев, когда в договоре указано, что они прекращаются.*