

**Членам Саморегулируемой организации
Союз организаций
"Автоматизированные системы безопасности"**

Информационное письмо

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в том числе в части касающейся **определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения контрактов; особенностей исполнения контрактов**, регулирует Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее ФЗ-44).

Первое.

В соответствии со статьей 31 ФЗ-44 Заказчик обязан установить единые требования к участникам закупки при применении конкурентных способов и при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных. в том числе пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ-44.

Примечание:

*Согласно пункту 4 части 1 статьи 93 у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться **закупка товара, работы или услуги** на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо **закупки товара** на сумму не превышающую трех миллионов рублей, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме в установленном ФЗ-44 порядке (см. Письмо Минфина России от 12 февраля 2021 г. N 24-06-08/9591 "Об осуществлении закупок").*

На что следует обращать внимание!

1) Заказчик не вправе осуществлять Закупка работ или услуг в электронной форме в установленном ФЗ-44 порядке закупку работ или услуг.

В электронной форме может осуществляться только закупка товара на сумму не превышающую трех миллионов рублей.

2) Документация о закупке должна содержать конкретный перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным п. 1 ч. 1 ст. 31 ФЗ-44, а именно - соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Так, Арбитражный суд Поволжского округа от 11 августа 2021 г. вынес Постановление № Ф06-7085/21 по делу № А06-5857/2020 в котором указал: *"Документация об электронном аукционе должна содержать указание на документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным п. 1 ч. 1 ст. 31 Федерального закона № 44-ФЗ, или копии этих документов, которые должны входить в состав второй части заявки на участие аукционе. При этом заказчик должен не просто процитировать указанную норму в*

аукционной документации, а указать конкретный перечень таких документов, что обеспечивает соблюдение установленных ст. 6 Федерального закона № 44-ФЗ принципов контрактной системы в сфере закупок, в том числе принципов открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции.

То есть аукционная документация должна предоставлять возможность установить, какие документы должны быть представлены участником аукциона во второй части заявки, в целях подтверждения соответствия установленным заказчиком требований".

Таким образом, Заказчик в аукционной документации должен указать не общее требование к участнику закупки - "соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки", а указать необходимость наличия лицензии на право осуществления деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, которая должна содержать конкретный перечень работ и услуг согласно приложению к Положению о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 28 июля 2020 г. № 1128, или лицензии на частную охранную деятельность согласно Положению о лицензировании частной охранной деятельности, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 23 июня 2011 г. № 498

3) Термины "ограничение участия" и "требования к участникам закупки", содержащиеся в ФЗ-44 не являются равнозначными.

Пример ограничения в отношении участников закупок содержится, например, в ч. 3 ст. 30 ФЗ-44 - при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в ч. 1 ст. 30 ФЗ-44, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно ч. 1.1 ст. 31 ФЗ-44 заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном названным Законом 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, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2021 г. № 2571 утверждены требования к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, согласно которым - в случае если заказчиком не установлено требование, предусмотренное частью 1¹ статьи 31 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", заказчик обязан установить требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом "в" пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, включенной в такой реестр в связи с отказом от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика политических или экономических санкций

иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введения иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера.

Таким образом, Заказчик обязан установить требование об отсутствии в предусмотренном ФЗ-44 реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки только в случае отказа от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика политических или экономических санкций иностранными государствами.

В иных случаях установление требований об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки является необязательным.

3) В случае необходимости Заказчик, формулирующий дополнительные требования к участникам закупки, обязан в документации о закупке подтвердить необходимость отступления от требований действующего нормативного регулирования.

Арбитражный суд Центрального округа в своем Постановлении от 30 марта 2021 г. № Ф10-379/21 по делу № А83-2356/2020 указал: *"На основании частей 6, 7 ст. 31 Закона № 44-ФЗ заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований данного закона. Установленные заказчиком при осуществлении закупки требования к участникам закупки предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок. Как верно указали суды, в случае необходимости заказчик, формулирующий дополнительные требования к участникам закупки, обязан в документации о закупке подтвердить необходимость отступления от требований действующего нормативного регулирования..."*

В Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 4 мая 2017 г. № Ф09-1527/17 по делу № А71-9093/2016 указано: *"Из материалов дела следует, что нарушение Министерством ч. 5 ст. 51 Закона № 44-ФЗ антимонопольный орган усматривает в том, что заказчиком в документации об аукционе не установлено единое требование к участникам закупки, предусмотренное п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуги, являющихся объектом закупки.*

Вместе с тем ходе рассмотрения дела судами установлено, что объект закупки не предполагает наличие специальных требований к участникам такой закупки, наличие у последних квалифицирующих признаков, подтверждение которых обязательно в силу требований закона. Учитывая изложенное, суды пришли к обоснованному выводу о том, что у заказчика не имелось обязанности указывать в извещении и документации информацию об установленных в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ требованиях к участникам закупки.

Требования к участникам закупки должны быть обусловлены характером выполняемых работ, сформулированы ясно и непротиворечиво".

Согласно Постановлению Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 9 марта 2022 г. № Ф02-592/22 по делу № А19-7767/2021: *"Заказчики, уполномоченный орган, осуществляющие закупку по правилам Закона № 44-ФЗ, при описании требований, предъявляемых к участникам закупки, должны предъявлять лишь те требования, которые объективно необходимы для выполнения конкретных работ, при этом не ограничивая число потенциальных участников закупки посредством установления избыточных требований, выполнение которых не соответствует характеру выполняемых работ. Установление особых требований к участникам закупки должно быть обусловлено характером выполняемых работ и соответствовать требованиям*

законодательства. Такие требования должны быть ясными и непротиворечивыми. Под запретом закона находится включение в конкурсную документацию требований к участникам закупки, которые не отвечают реальным потребностям заказчика, а приводят к ограничению круга потенциальных участников закупки".

Из вышеизложенного следует, что наличие лицензии на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной автоматики или лицензии на частную охранную деятельность является достаточным условием для участия в конкурсных процедурах на право заключения контрактов на монтаж и техническое обслуживание указанных систем и их элементов или на право заключения контрактов на охрану объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны и (или) принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию, на обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, а также на право оказания охранных услуг по обеспечению порядка в местах проведения массовых мероприятий

В тоже время.

Ряд производителей систем пожарной автоматики внесли в техническую (эксплуатационную) документацию дополнительные требования к организациям, осуществляющим монтаж и техническое обслуживание выпускаемых ими систем.

Так, например.

ООО «ОКО-НАУЧНО-ТЕХНИЧЕСКИЙ ЦЕНТР» включило в Требования по эксплуатации системы передачи ОКО (*размещена на официальном сайте предприятия-производителя - <https://oko-ek.ru/podderzhka/>*) условия, согласно которым эксплуатация системы пожарного мониторинга должна осуществляться централизованно как единый комплекс технических средств, включающий: пульт ПЦН, ретрансляторы - РТР, приборы объектовые оконечные – ПОО. Эксплуатация системы пожарного мониторинга должна осуществляться аккредитованной производителем мониторинговой организацией, имеющей в своем штате обученный персонал.

АО "АРГУС-СПЕКТР" де-юре установило, что осуществлять техническое обслуживание программно-аппаратного комплекса системы мониторинга, обработки и передачи данных о параметрах возгорания, угрозах и рисках развития крупных пожаров в сложных зданиях и сооружениях с массовым пребыванием людей, в том числе в высотных зданиях, имеют право только организации, заключившие "договор на оказание абонентских услуг по технической поддержке оборудования". В случае отказа от заключения такого договора АО "АРГУС-СПЕКТР" блокирует электронный (лицензионный) ключ, поставляемого в комплекте ПАК «Стрелец-Мониторинг», в результате лицензиаты лишаются возможности исполнять взятые на себя договорные обязательства по техническому обслуживанию ПАК «Стрелец-Мониторинг», находящихся в эксплуатации подразделений ФПС, а так же – подключать объекты защиты к комплексу.

В ряде субъектов Российской Федерации Заказчики по требованию Главных управлений МЧС России включают в конкурсную документацию на закупку работ (услуг) по техническому обслуживанию и ремонту приборов объектовых оконечных, являющихся элементами систем передачи извещений о пожаре, требования:

- о наличии у Исполнителя договоров с территориальными органами МЧС России и/или органами управления пожарной охраны субъектов РФ на техническое обслуживание приборов пультовых оконечных данной СПИ (*в качестве примера можно привести Астраханскую область, Пермский край и Республику Крым*);

- о наличии документов, подтверждающих прохождение работниками лицензируемых организаций обучения у производителей СПИ.

Имеет место, когда действия Заказчиков направлены на понуждение лицензированных организаций заключать в рамках исполнения контрактов на техническое обслуживание и ремонт приборов объектовых оконечных, являющихся элементами систем передачи извещений о пожаре, договоры с некими «службами технической поддержки» производителей систем передачи извещений о пожаре. В противном случае контракты расторгаются, так как их исполнение становится невозможным по причине блокирования «службами технической поддержки» прохождения сигналов о пожаре в пожарные подразделения (в качестве примера можно привести ЗАО «Центр безопасности «Охрана помещений, являющиеся производителем Централизованной автоматизированной системы передачи информации и извещений).

На соответствующий запрос Союза ФАС России в своем письме от 16.05.2022 № П47/47507/22 разъяснило: *"Заказчик в целях удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки, самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки в соответствии с положениями законодательства Российской Федерации в сфере закупок при условии, что такие требования не влекут за собой ограничение количества участников закупки. Пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом согласно части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе. Таким образом, в случае, если объектом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги для осуществления которых необходима соответствующая лицензия в силу положений законодательства Российской Федерации, в частности, Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», заказчику необходимо установить требование о наличии соответствующей лицензии к участнику закупки. Вместе с тем, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено обязательного наличия у лица, выполняющего работы или оказывающего услуги, лицензии, свидетельства или иного документа, то заказчик не вправе требовать наличия такого документа у участника закупки. При этом согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции".*

В случае возникновения вышеописанных ситуаций участник закупки в соответствии с частью 1 статьи 105 ФЗ-44 может (должен) обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 ФЗ-44, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) субъекта (субъектов) контроля, которые нарушают права и законные интересы участника закупки.

При этом обжалование действий (бездействия) субъекта (субъектов) контроля в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, не является препятствием для обжалования таких действий (бездействия) в судебном порядке.

Если при осуществлении закупок товаров, работ, услуг нарушаются права и законные интересы участника закупки, такое лицо вправе обратиться с жалобой в соответствующий территориальный орган ФАС России по месту нахождения лиц, чьи действия обжалуются, в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе.

Второе.

Согласно статье 32 44-ФЗ Заказчик должен использовать для оценки заявок участников закупки следующие критерии:

- 1) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Заказчик обязан указать в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке используемые при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критерии и их величины значимости. Количество критериев - не менее двух, один из которых цена контракта.

В случае, когда заказчик не указал какой-то критерий и его величину значимости в извещении, то он не может его использовать для оценки заявок участников.

При этом сумма величин значимости всех используемых критериев составляет сто процентов.

Постановлением Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 утверждено положение об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Для оценки заявок в соответствии с настоящим Положением применяются следующие критерии оценки:

- а) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- б) расходы;
- в) характеристики объекта закупки;
- г) квалификация участников закупки.

Для оценки заявок в соответствии с настоящим Положением по критерию оценки "квалификация участников закупки" могут применяться, один или несколько из следующих показателей оценки:

- а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;
- б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;
- в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;
- г) наличие у участников закупки деловой репутации;
- д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Следует обратить внимание на п. 23 Обзора судебной практики Верховного Суда РФ №3 (2022) (утв. Президиумом ВС РФ 21 декабря 2022 г.). В нем указано, что установление в качестве квалификационного критерия оценки заявок наличия у участников опыта выполнения работ исключительно по государственным (муниципальным) контрактам приводит к нарушению принципа равноправия и ограничивает свободу и доступ к публичным процедурам, предусмотренным Законом N 44-ФЗ. Кроме того, в письме ФАС России от 07.02.2023 N ПИ/8371/23 указано, что сведения о трудовой деятельности, предоставляемые в качестве документов, подтверждающих наличие специалистов и иных работников, их квалификацию, должны соответствовать требованиям ТК РФ. Гражданско-правовые договоры заключенные между участником закупки и специалистами (иными работниками), не являются

информацией и документами, подтверждающими наличие специалистов и их квалификацию в соответствии с положениями ТК РФ.

В нашем случае для оценки "квалификации участников закупки" Заказчик может применять показателям в) и г), так как все остальные показатели являются лицензионными требованиями при осуществлении лицензируемой деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений или частной охранной деятельности.

Использовать иные критерии или их величины значимости запрещено и недопустимо для заказчиков.

В случае невыполнения заказчиком указанных требований, определение поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть признано недействительным по иску участника или участников закупки.

Третье.

В соответствии с положениями статьи 33 ФЗ-44, Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" описание объекта закупки:

- не должно содержать сведений о товаре, работе, услуге, а также требований к участнику закупки, влекущих ограничение конкуренции (т.е. не должны содержать указаний о поставке продукции конкретного товарного знака или производителя без объективных на то причин (например, в целях обеспечения совместимости с уже используемым заказчиком товаром));

- может содержать указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент"; не должно вводить участника закупки в заблуждение путем включения двусмысленных толкований, разночтений.

Описание объекта закупки должно быть четко, последовательно, грамотно составленным, без орфографических ошибок и однозначного значения.

Заказчик, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами (ч. 1):

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

2) в описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

3) использование 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии;

4) описание объекта закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями **Гражданского кодекса** Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии;

5) описание объекта закупки должно содержать изображение поставляемого товара, позволяющее его идентифицировать и подготовить заявку, если в таком описании содержится требование о соответствии поставляемого товара изображению товара, на поставку которого заключается контракт;

б) описание объекта закупки должно содержать информацию о месте, датах начала и окончания, порядке и графике осмотра участниками закупки образца или макета товара, на поставку которого заключается контракт, если в таком описании содержится требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого заключается контракт;

В целях исключения ограничения конкуренции заказчику должен убедиться, что установленным функциональным (потребительским), техническим, качественным характеристикам объекта закупки соответствует не менее двух производителей товаров, работ, услуг, в связи с чем необходимо определить идентичные и однородные товары, работы, услуги.

Требования к объекту закупки, применяемые в зависимости от обстоятельств, в свою очередь, за исключением случая, предусмотренного вышеупомянутым п. 6 ч. 1 ст. 33 ФЗ-44, делятся на две группы:

- применяемые по умолчанию;
- применяемые в зависимости от решения заказчика.

Так, по умолчанию предполагается использование в описании технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Использование других показателей, требований, обозначений и терминологии допускается только при наличии необходимости, причем в описании объекта закупки должно содержаться обоснование такой необходимости (п. 2 ч. 1 ст. 33 ФЗ-44).

Запрет на включение требований к производителю товара, к участнику в описание объекта закупки установлен ч. 3 ст. 33 ФЗ-44. Этой нормой прямо запрещено установление требований к квалификации участника, включая наличие опыта работы, а также требования к его деловой репутации, к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для исполнения контракта, за

исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику предусмотрена ФЗ-44.

В целях исключения ограничения конкуренции заказчик должен убедиться, что установленным функциональным (потребительским), техническим, качественным характеристикам объекта закупки соответствует не менее двух производителей товаров, работ, услуг, в связи с чем необходимо определить идентичные и однородные товары, работы, услуги, что позволит заказчику выбрать наиболее оптимальные характеристики товаров, работ, услуг, и обеспечить эффективное расходование бюджетных средств.

Идентичными признаются: товары, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки (функциональные, технические, качественные, а также эксплуатационные характеристики). При определении идентичности товаров могут приниматься во внимание, в частности, страна происхождения и производитель. Незначительные различия во внешнем виде товаров могут не учитываться.

В соответствии с частью 6 статьи 40 Налогового кодекса Российской Федерации при определении идентичности товаров учитываются, в частности, их физические характеристики (например, длина, ширина, высота, плотность, толщина, технические характеристики), качество (совокупность потребительских свойств товаров в соответствии с их функциональным назначением) и репутация на рынке (сложившееся мнение, оценка потребителем потребительских свойств (качества) товаров, в том числе в соотношении с его ценой), страна происхождения и производитель); работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

Однородными признаются: товары, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики и состоят из схожих компонентов, что позволяет им выполнять одни и те же функции и (или) быть коммерчески взаимозаменяемыми. При определении однородности товаров учитываются их качество, репутация на рынке, страна происхождения. В соответствии с частью 6 статьи 40 Налогового кодекса Российской Федерации при определении однородности товаров учитываются, в частности, их качество, наличие товарного знака, репутация на рынке, страна происхождения); работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности работ, услуг учитываются их качество, репутация на рынке, а также вид работ, услуг, их объем, уникальность и коммерческая взаимозаменяемость.

В целях наиболее качественного формирования описания объекта закупки заказчику следует ознакомиться с требованиями стандартов, технических регламентов, процессами и методами производства и т.д., регламентирующими производство товара, выполнение работ, оказание услуг, которые планируется закупить.

В соответствии с Федеральным законом от 29 июня 2015 г. № 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" к документам по стандартизации относятся:

- документы национальной системы стандартизации;
- общероссийские классификаторы;
- стандарты организаций, в том числе технические условия;
- своды правил;
- документы по стандартизации, которые устанавливают обязательные требования

в отношении объектов стандартизации, предусмотренных статьей 6 указанного Федерального закона.

Согласно Федеральному закону от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ "О техническом регулировании" технический регламент устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая

изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

На официальном сайте Росстандарта (www.gost.ru) в свободном доступе размещены каталоги национальных, межгосударственных стандартов, технические регламенты, иная информация в отношении стандартизации и подтверждения соответствия.

Кроме того, доступ к текстам стандартов можно получить в справочных правовых системах, специальных справочниках, специализированных изданиях, информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и др.

Ознакомиться с текстом технических условий производителя (ТУ), как правило, сложно, так как данный документ является интеллектуальной собственностью разработчика и не находится в открытом доступе. Вместе с тем следует обратить внимание, что технические условия производитель разрабатывает на основании технических регламентов и стандартов, действующих и применяемых на территории Российской Федерации.

Информация о стандартах, технических условиях, технических регламентах, в соответствии с которыми произведена продукция, может быть получена из сертификатов или деклараций соответствия, памяток, руководств по эксплуатации и др.

К иной документации, устанавливающей требования в отношении производства и использования товаров, работ, услуг относятся нормативные документы, регламентирующие сферу деятельности заказчика (например, методические указания, приказы и др.). Заказчик определяет показатели функциональных (потребительских), технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик (при необходимости) и их значения, иные требования к товарам, работам, услугам, которые в наибольшей степени соответствуют заданным потребностям.

При выборе оптимальных показателей следует принимать во внимание также указания, содержащиеся в нормативных документах, регламентирующих конкретную сферу деятельности. При описании функциональных, технических, качественных, эксплуатационных характеристик товаров, работ, услуг используются показатели, требования, условные обозначения и терминология, 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 описании объекта закупки целесообразно указать наименование стандарта, требования, показатели, условные обозначения которого применялись при описании объекта закупки. Информацию следует указывать таким образом, чтобы было понятно, положения какого именно стандарта были использованы при описании характеристик конкретных товаров, работ, услуг.

Несоблюдение данного условия с позиции судебных органов рассматривается как введение участников закупки в заблуждение и создание препятствий для надлежащего оформления заявки на участие в закупке.

При указании в описании объекта закупки ссылок на технические регламенты, стандарты, иные технические нормативы необходимо проверить актуальность таких документов. В случае если заказчиком используются показатели, требования, условные обозначения и терминология, отличные от установленных в технических регламентах и стандартах, заказчик должен обосновать необходимость их использования. В случае установления требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить

требованиям стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям стандарта показатели и (или) их значения.

Данная позиция ФАС России изложена в письме от 1 июля 2016 г. № ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке".

Не допускается устанавливать требование о соответствии стандарту организации или техническим условиям.

В соответствии с Федеральным законом от 29 июня 2015 г. № 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" стандарт организации - документ по стандартизации, утвержденный юридическим лицом, в том числе государственной корпорацией, саморегулируемой организацией, а также индивидуальным предпринимателем для совершенствования производства и обеспечения качества продукции, выполнения работ, оказания услуг. Технические условия - вид стандарта организации, утвержденный изготовителем продукции или исполнителем работы, услуги. Стандарты организаций и технические условия разрабатываются с учетом соответствующих документов национальной системы стандартизации, то есть, технические условия разрабатываются изготовителем товара и (или) исполнителем работ (услуг) и применяются в соответствии с условиями, установленными в договорах (контрактах). Разработанным производителем (изготовителем) техническим условиям на конкретный товар (работу, услугу) присваиваются уникальные реквизиты. У других производителей аналогичных (эквивалентных) товаров (работ, услуг) будут свои реквизиты технических условий. Таким образом, указание реквизитов технических условий в документации о закупке приведет к ограничению конкуренции. Ссылка на стандарт, технические условия и т.д. не заменяет собой установление в описании объекта закупки функциональных, технических и качественных характеристик закупаемых товаров, работ, услуг.

Очень важный вопрос - объединение в одну закупку товаров, работ и услуг.

Положения ФЗ 44 не содержат отдельных правил в части формирования объекта закупки и объединения в одну закупку товаров, работ и услуг. Решение принимает заказчик с учетом конкретной ситуации.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 ФЗ-44 заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, правилом, что в описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" установлен запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса предложений.

Позиции высших судов.

Описание объекта закупки должно быть выполнено таким образом, чтобы не только не ограничивать количество участников закупки, но и повысить шансы на приобретение именно такого товара, какой необходим (Обзор судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 г.).

Отсутствие конкретизации объекта закупки, не позволяющее потенциальным участникам сформировать предложение по исполнению контракта, противоречит закону (Определение Верховного Суда РФ от 1 февраля 2018 г. № 308-ЭС17-18593).

Установление в документации о закупке требований к товару, которым соответствует товар конкретного производителя, само по себе не является нарушением закона в случае, если потребность в таком товаре объективно обусловлена нуждами заказчика (Определение Верховного Суда РФ от 8 июня 2021 г. № 308-ЭС21-7447 по делу № А53-16284/2020)

Если указанным заказчиком требованиям соответствует только продукция определенного производителя, это не является ограничением конкуренции при возможности закупки такой продукции у контрагента (Определение Верховного Суда РФ от 24 января 2022 г. № 308-ЭС21-26790 по делу № А61-4140/2020).

Включение в один лот технологически и функционально связанных товаров (работ, услуг) правомерно (Обзор судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 г.) (п. 3).

Объединение в один лот работ по закупке и монтажу оборудования правомерно (Определение Верховного Суда РФ от 6 июля 2016 г. № 306-КГ16-7480).

Требование заказчика, обязывающее указать в заявке товарный знак, фирменное наименование или иной соответствующий показатель поставляемого товара неправомерно, поскольку положениям аукционной документации может соответствовать большое количество товаров с различными товарными знаками, которые не известны участнику на момент подачи заявки (Определение Верховного Суда РФ от 12 февраля 2019 г. № 304-КГ18-25069).

Отсутствие указания "или эквивалент" в описании закупки может быть признано обоснованным в случае, когда заказчику требуется обеспечить взаимодействие закупаемых товаров с уже закупленными (Определение Верховного Суда РФ от 10 ноября 2016 г. № 304-КГ16-11759).

При закупке совместимых товаров, а также запасных частей или расходных материалов, использование в документации о закупках наименования торговой марки без указания слов "или эквивалент" отсутствие указания цели такой закупки неправомерно (Определение Верховного Суда РФ от 12 октября 2016 г. № 303-КГ16-13031).

Требование закона о необходимости соответствия описания объекта закупки соответствующим стандартам относится к значению показателей, а не к их наименованию (Определение Верховного Суда РФ от 24 января 2018 г. № 308-КГ17-21070).

Наличие ГОСТа, ТР не исключает права заказчика самостоятельно и с учетом своих потребностей определять конкретные характеристики для предлагаемого к поставке товара в пределах установленным ГОСТом, ТР параметров (Определение Верховного Суда РФ от 24 января 2018 г. № 308-КГ17-21070).

Установление заказчиком дополнительных по сравнению с ГОСТом значений показателей нуждается в обосновании необходимости использования такого показателя (Определение Верховного Суда РФ от 10 июня 2019 г. № 303-ЭС19-8380).

Требования, установленные заказчиком к виду (способу) испытания товара, являются избыточными (Определение Верховного Суда РФ от 28 июня 2019 г. № 309-ЭС19-9804 по делу № А71-9744/2018).

Из вышеизложенного следует, что при описании объекта закупки:

Не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований:

- к производителю товара;

- к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы);

- к деловой репутации участника закупки;

- к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта;

Не допускается указывать в описании объекта закупки: требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Не рекомендуется указывать в наименовании объекта закупки наименование заказчика, для нужд которого осуществляется закупка.

Не допускается устанавливать требование о соответствии стандарту организации или техническим условиям.

Описание объекта закупки не должно даже косвенно указывать на товар одного производителя.

Четвертое.

Закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Государственный (муниципальный) контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд (п. 8 ст. 3).

Контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 ст. 15 ФЗ-44.

Согласно статье 34 ФЗ-44 Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

В контракте должны быть отражены обязательные положения:

- цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта - обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом

- о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки,

При заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

ФЗ-44 не раскрывает содержание понятия "существенные условия контракта". Вместе определены обязательные условия исполнения контракта.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается в том числе на положениях ГК РФ, поэтому контракт, заключенный в рамках ФЗ-44, должен содержать обязательные условия, предусмотренные статьей 34 ФЗ-44, и соответствовать требованиям, установленным ГК РФ в зависимости от предмета контракта.

Правительство Российской Федерации вправе установить типовые условия контрактов, подлежащие применению заказчиками при осуществлении закупок, при этом условия типовых контрактов и типовые условия контрактов, утвержденные до 01.01.2022, применяются в части, не противоречащей закону ФЗ-44.

Необходимо обязательно использовать типовой контракт (условия), когда данные закупки соответствуют одновременно всем показателям из информационной карты типового контракта (п. 16 Правил разработки типовых контрактов). К ним относятся:

- коды закупаемой продукции по классификаторам ОКПД2, ОКВЭД2, а также по каталогу товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;
- цена контракта (диапазон таких цен);
- иные показатели, которые могут быть установлены разработчиками такого контракта.

Приказом МЧС России от 12 октября 2020 года № 756 (Зарегистрирован в Минюсте России 16 декабря 2020 г. № 61512) утверждены:

- типовой контракт на выполнение работ по монтажу систем (средств, установок) обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- информационная карта типового контракта на выполнение работ по монтажу систем (средств, установок) обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- типовой контракт на оказание услуг по техническому обслуживанию систем (средств, установок) обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- информационная карта типового контракта на оказание услуг по техническому обслуживанию систем (средств, установок) обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- типовой контракт на поставку пожарно-технической продукции для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- информационная карта типового контракта на поставку пожарно-технической продукции для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В контракт могут быть включены условия, но их включение не является обязательным - о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в установленных законом случаях (статья 95 закона ФЗ-44):

- по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

- заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

- заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

- если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций,

решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

- заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случаях:

1) если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке (если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару;

б) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) поставщик (подрядчик, исполнитель) представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара установленным требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

2) если в ходе исполнения заключенного закона контракта на поставку товара, производство которого создано или модернизировано и (или) освоено на территории Российской Федерации в соответствии со специальным инвестиционным контрактом, такой специальный инвестиционный контракт расторгнут;

3) если в ходе исполнения заключенного контракта на поставку товара, производство которого создано или модернизировано и (или) освоено на территории субъекта Российской Федерации, такой государственный контракт расторгнут.

Следует обратить внимание!

Подрядчик по государственному контракту не вправе взыскивать с государственного заказчика стоимость дополнительных работ, которые были оказаны в отсутствие согласия заказчика и в нарушение процедуры их согласования, установленной законом и договором (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ N 2 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22 июля 2020 г.) (п. 35)

Стороны госконтракта вправе конкретизировать признаки существенного нарушения обязательства, совершение которого является надлежащим основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта (Обзор судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 г.) (п. 15)

Отсутствие в контракте упоминания о каком-либо конкретном существенном нарушении обязательств, являющемся основанием для одностороннего отказа, не может свидетельствовать об отсутствии у стороны такого права, если в контракте содержится общее указание на право стороны на односторонний отказ (Обзор судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 г.) (п. 14)

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было установлено контрактом. То есть, Закон о контрактной системе указывает лишь на необходимость закрепить в контракте саму возможность его расторжения в одностороннем порядке по правилам гражданского законодательства. При этом основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от договора установлены в ГК РФ и подлежат применению. Неуказание в контракте какого-либо конкретного существенного нарушения

обязательства, являющегося основанием для заявления одностороннего отказа, не может свидетельствовать об отсутствии у стороны такого права при наличии соответствующего основания в ГК РФ (Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 23 июля 2020 г. № Ф02-1548/20 по делу № А33-5747/2019)

Основанием к расторжению контракта может являться не любое нарушение участником условий контракта, а именно существенное применительно к ст. 450 ГК РФ (Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 20 февраля 2020 г. № Ф07-17592/19 по делу № А13-11032/2019)

Ненадлежащее исполнение сторонами обязательств не свидетельствует об изменении условий контракта (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 26 октября 2017 г. № Ф10-4287/17 по делу № А09-2600/2017)

Выполнение подрядчиком дополнительных работ по контракту не относится к исключительным случаям, позволяющим изменять установленные контрактом сроки выполнения работ (Определение Верховного Суда РФ от 15 августа 2016 г. № 307-ЭС16-8940)

Факт отсутствия у поставщика необходимого количества используемых расходных материалов не может сам по себе являться основанием для продления срока выполнения работ и соответственно основанием для освобождения подрядчика от ответственности за нарушение сроков выполнения работ (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 25 марта 2022 г. № Ф10-658/22 по делу № А83-20360/2019)

Порядок оплаты по контракту является существенным условием контракта, в силу чего его изменение по соглашению сторон противоречит требованиям Закона о контрактной системе (Определение Верховного Суда РФ от 20 декабря 2016 г. № 302-ЭС16-18318).

Изменение предмета контракта путем заключения дополнительного соглашения противоречит требованиям Закона о контрактной системе (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 4 августа 2021 г. № Ф01-3549/21 по делу № А43-902/2020).

В случае возникновения необходимости в видах работ, не предусмотренных контрактом, такую закупку следует осуществить конкурентными способами или у единственного поставщика, но не путем заключения дополнительных соглашений о добавлении указанных работ (Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 4 марта 2019 г. № Ф03-5962/18 по делу № А73-16810/2016)

Подрядчик по государственному контракту не вправе взыскивать с государственного заказчика стоимость дополнительных работ, которые были оказаны в отсутствие согласия заказчика и в нарушение процедуры их согласования, установленной законом и договором (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ N 2 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22 июля 2020 г.) (п. 35)

При рассмотрении судом спора о взыскании стоимости дополнительных работ, не предусмотренных контрактом, подлежат установлению обстоятельства объективной необходимости выполнения спорных работ и согласования дополнительного объема, видов и стоимости работ с заказчиком (Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 14 сентября 2022 г. № Ф03-3970/22 по делу № А73-14849/2021)

Если поставщик по согласованию с заказчиком поставляет товар, качество и характеристики которого являются улучшенными по сравнению с указанными в контракте, сторонам следует заключить дополнительное соглашение об изменении характеристик поставляемого товара (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 22 мая 2020 г. № Ф08-3669/20 по делу № А63-13407/2019)

При несовершении заказчиком действий, до совершения которых исполнитель контракта не мог исполнить своего обязательства, исполнитель не считается просрочившим, а сроки исполнения обязательств по контракту продлеваются на соответствующий период просрочки заказчика (Обзор судебной практики применения

законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 г.) (п. 10)

Принятие заказчиком товара, не соответствующего условиям контракта и поставленного с нарушением срока, не освобождает поставщика от ответственности за самовольное отступление от условий контракта (Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 17 сентября 2018 г. № Ф04-2788/18 по делу № А27-23589/2016)

Непоставка предмета контракта в установленные сроки из-за нарушений своих обязательств контрагентом не является неопределимой силой, освобождающей участника от ответственности (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 9 декабря 2021 г. № Ф08-11231/21 по делу № А63-15680/2020)

Отсутствие у учреждения находящихся в его распоряжении денежных средств само по себе нельзя расценивать как принятие им всех мер для надлежащего исполнения обязательства с той степенью заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 11 марта 2022 г. № Ф01-7775/21 по делу № А82-1412/2021)

Отсутствие бюджетного финансирования либо недофинансирование может быть признано обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии вины заказчика в просрочке оплаты, лишь при представлении доказательств принятия им всех необходимых мер для получения денежных средств (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 26 мая 2022 г. № Ф08-4256/22 по делу № А53-35513/2021)

Пятое.

Демпинг - это искусственное занижение цены, используется в недобросовестной конкуренции. Поэтому 44-ФЗ разработан целый комплекс антидемпинговых мер для проведения честных и прозрачных закупок. в 44-ФЗ включена статья 37 - антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона.

Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта (НМЦК) составляет более чем 15 000 000 рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на 25% и более ниже НМЦК (аналогичное условие для цен единиц товара, работы, услуги), контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, но не менее чем 10% от НМЦК или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается с СМП И СОНО) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Если НМЦК составляет 15 000 000 рублей и менее и участником закупки предложена цена контракта, которая на 25% и более ниже НМЦК (аналогичное условие для цен единиц товара, работы, услуги), контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном выше, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (часть 2 настоящей статьи).

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, которая содержится в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждает исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

Следует отметить, что цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем 20% от НМЦК, указанной в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке.

Указанная информация предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации недостоверной, контракт с таким участником не заключается, и он признается уклонившимся от заключения контракта. Указанное решение комиссии должно быть оформлено протоколом, который размещается заказчиком в ЕИС не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

С 1 января 2023 года недостоверность информации должен будет признавать сам заказчик, а не комиссия. Следовательно, составление протокола решения комиссии уже не потребуется.

Поставщик должен помнить, что для подтверждения ему достаточно предоставить реестровые номера, по которым заказчик сможет самостоятельно найти указанные контракты в едином реестре. Никаких копий документов или определенной формы подтверждения - заказчик требовать не в праве.

Обеспечение исполнения контракта предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения.

Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта.

В случае, когда победитель конкурса или аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, то на следующего за ним участника закупки, с которым заключается контракт, распространяются антидемпинговые требования в полном объеме.

С 01.01.2022 минимальный размер обеспечения при демпинге в закупках по ФЗ-44 составляет 10% от НМЦК или стоимости договора (360-ФЗ от 02.07.2021).

Минфин России в своем письме от 26.02.2020 N 24-02-08/13739 "О предоставлении информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, при применении антидемпинговых мер" разъясняет, что к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, могут быть использованы исключительно контракты, исполненные в полном объеме, информация о которых содержится в реестре контрактов.

Согласно ч. 7 ст. 7.30 КоАП признание победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 50 тыс. рублей. Срок давности по таким нарушениям - один год (ч.1 ст. 4.5 КоАП).

При этом рекомендуем ознакомиться с письмами федеральных органов власти о применении антидемпинговых мер:

письмо Минэкономразвития России от 13.01.2017 № Д28и-289 "О применении антидемпинговых мер, если положения об обеспечении исполнения контракта не применяются".

письмо Минэкономразвития России от 20.02.2017 № Д28и-697 "О применении антидемпинговых мер при осуществлении закупки путем запроса предложений".

письмо Минэкономразвития России от 07.04.2017 № Д28и-2005 "О применении антидемпинговых мер при закупке".

письмо Минфина России от 17.02.2020 № 24-03-08/10943 "Об освобождении участника закупки от предоставления обеспечения исполнения контракта".

письмо Минфина России от 17.02.2020 № 24-03-08/10738 "О предоставлении обеспечения исполнения контракта либо информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, а также об освобождении от предоставления обеспечения исполнения контракта".

письмо Минфина России от 03.03.2020 № 24-03-07/15872 "Об освобождении участника закупки, являющегося СМП, с которым заключается контракт по результатам электронного аукциона на право заключить контракт, от предоставления обеспечения исполнения контракта".

письмо Минфина России от 30.04.2020 № 24-03-08/35798 "Об информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, в том числе содержащей гостайну".

Шестое.

Статья 94 44-ФЗ регламентирует вопросы особенности исполнения контракта.

Согласно названной статье исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении, изменении, расторжении контракта в соответствии со ст. 95 ФЗ-44, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) при исполнении контракта обязан:

- в соответствии с условиями контракта своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта;

- к установленному контрактом сроку предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, результаты отдельного этапа исполнения контракта.

Заказчик при исполнении контракта вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность (п. 1 ст. 715 "Права заказчика во время выполнения работы подрядчиком" § 1 "Общие положения о подряде" гл. 37 "Подряд");

Заказчик при исполнении контракта обязан:

- обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги (в гражданском законодательстве (часть вторая ГК РФ) подобные положения сформулированы следующим образом: покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи (п. 1 ст. 484 "Обязанность покупателя принять товар" § 1 "Общие положения о купле-продаже" гл. 30. Купля-продажа);

- в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику (п. 1 ст. 720 "Приемка заказчиком работы,

выполненной подрядчиком" § 1 "Общие положения о подряде" гл. 37 "Подряд"). Согласно ст. 783 "Правовое регулирование договора возмездного оказания услуг" части второй ГК РФ приведенные общие положения о подряде применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. 779-782 данного Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.3-5.

- провести экспертизу для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с ФЗ-44.

Примечание:

Привлечение экспертов, экспертных организаций регламентировано положениями ст. 41 "Эксперты, экспертные организации", согласно которой к проведению экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не могут быть допущены:

1) физические лица:

а) являющиеся либо в течение менее чем двух лет, предшествующих дате проведения экспертизы, являвшиеся должностными лицами или работниками заказчика, осуществляющего проведение экспертизы, либо поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) имеющие имущественные интересы в заключении контракта, в отношении которого проводится экспертиза;

в) являющиеся близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными с руководителем заказчика, членами комиссии по осуществлению закупок, руководителем контрактной службы, контрактным управляющим, должностными лицами или работниками поставщика (подрядчика, исполнителя) либо состоящие с ними в браке;

2) юридические лица, в которых заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) имеет право распоряжаться более чем двадцатью процентами общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции, либо более чем двадцатью процентами вкладов, долей, составляющих уставный или складочный капитал юридических лиц;

3) физические лица или юридические лица в случае, если заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) прямо и (или) косвенно (через третье лицо) может оказывать влияние на результат проводимой такими лицом или лицами экспертизы.

Для проведения экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у заказчика, поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительные материалы, относящиеся к предмету экспертизы. Результаты экспертизы, проводимой экспертом или экспертной организацией в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. За предоставление недостоверных результатов экспертизы, экспертного заключения или заведомо ложного экспертного заключения эксперт, экспертная организация, уполномоченный представитель экспертной организации, должностные лица экспертной организации несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В случае, если для проведения экспертизы необходимы осуществление исследований, испытаний, выполнение работ, оказание услуг и в отношении лиц, их осуществляющих, в соответствии с законодательством Российской Федерации

установлены обязательные требования (обязательная аккредитация, лицензирование, членство в саморегулируемых организациях), отбор экспертов, экспертных организаций для проведения такой экспертизы должен осуществляться из числа лиц, соответствующих указанным требованиям.

Для случая, когда по результатам экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, предусмотрено, что в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения.

Для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может быть создана приемочной комиссии. Приемочная комиссия создается по решению заказчика и не может состоять не менее чем из пяти человек.

Приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом. При этом в зависимости от результатов приемки:

приемка оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком, а в случае создания приемочной комиссии - подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком;

отказ в приемке оформляется письменным мотивированным отказом от подписания документа о приемке, который направляется заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) в сроки, которые установлены контрактом.

В случае привлечения заказчиком для проведения экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги заказчик, приемочная комиссия должны учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Седьмое.

Согласно статье 95 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе, в следующих случаях:

- при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта

- если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги.

- изменении в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

- предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального

заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

- если при исполнении контракта изменяется срок исполнения отдельного этапа (отдельных этапов) исполнения контракта в рамках срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении;

При исполнении контракта не допускается перемена поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случая, если новый поставщик (подрядчик, исполнитель) является правопреемником поставщика (подрядчика, исполнителя) по такому контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения.

В случае перемены заказчика права и обязанности заказчика, предусмотренные контрактом, переходят к новому заказчику.

При исполнении контракта допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством (статья 450 "Основания изменения и расторжения договора"; Статья 450.1 "Отказ от договора (исполнения договора) или от осуществления прав по договору"; Статья 451 "Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств"; Статья 452 "Порядок изменения и расторжения договора"; Статья 453 "Последствия изменения и расторжения договора").

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта .

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии

с [частью 10](#) настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с [гражданским законодательством](#) являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случаях если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки (

б) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) поставщик (подрядчик, исполнитель) представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям,, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Порядок направления обращения, требования к составу, содержанию, форме обращения, порядок рассмотрения обращения органом контроля, основания для принятия решения о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо об отказе в таком включении регламентирован Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 1078.

В случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заказчик вправе осуществить в закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта.

В случае расторжения контракта заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии согласия такого участника закупки заключить контракт.

Контракт заключается в той же форме и в том же порядке, что и расторгнутый контракт.

Если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, при заключении нового контракта количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненной работы или оказанной услуги по расторгнутому контракту. При этом цена контракта должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, такое решение направляется заказчику в следующем порядке:

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещает такое решение в единой информационной системе.

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется заказчику. Датой поступления заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен заказчик;

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

В случае отмены поставщиком (подрядчиком, исполнителем) не вступившего в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, размещенного в единой информационной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) не позднее одного дня, следующего за днем такой отмены, формирует с использованием единой информационной системы извещение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещает такое извещение в единой информационной системе.

Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, направляет в обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 1078, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки, если в результате проведения проверок выявлено хотя бы одно из следующих обстоятельств:

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

При расторжении контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта другая сторона контракта вправе потребовать возмещения только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного

обстоятельствами, являющимися основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Позиции высших судов

Право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, не должно применяться в противоречии с принципами ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (Определение Верховного Суда РФ от 28 мая 2020 г. N 304-ЭС20-7110 по делу № А81-3811/2019)

Представление исполнителем государственного контракта недостоверных документов при проведении конкурса на его заключение может являться основанием ничтожности указанного контракта (Обзор Судебной практики Верховного Суда РФ № 3 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25 ноября 2020 г.) (п. 32)

Включение поставщика в РНП в ходе исполнения контракта не влияет на права и обязанности по уже заключенным контрактам и не является основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта со стороны заказчика (Определение Верховного Суда РФ от 3 июня 2021 г. № 310-ЭС21-7923 по делу № А14-17053/2019)

Законодательством не определено, является ли полный отзыв лимитов бюджетных обязательств основанием к расторжению государственного (муниципального) контракта (Определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 24 февраля 2022 г. № 308-ЭС21-20570 по делу № А63-8366/2020)

При уменьшении средств бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, необходимо руководствоваться положениями п. 6 ч. 1 ст. 95 Закона N 44-ФЗ, статьи 161 БК РФ, ст. 767 ГК РФ - при уменьшении соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, и другие условия выполнения работ. Подрядчик вправе требовать от государственного или муниципального заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

Наличие судебного акта, установившего существенные нарушения условий договора, является достаточным для включения поставщика (подрядчика, исполнителя) в РНП на основании приказа антимонопольного органа (Определение Верховного Суда РФ от 13 апреля 2018 г. № 304-КГ18-3032)

Расторжение контракта по решению суда само по себе, без учета обстоятельств конкретного дела, не является основанием для включения поставщика (подрядчика, исполнителя) в РНП (Определение Верховного Суда РФ от 11 февраля 2016 г. № 305-КГ15-19295).

Поводом для одностороннего отказа от контракта у Заказчика
могут быть следующие причины

Причина	Чем регламентируется
Поставка товаров/оказание услуг/выполнение работ ненадлежащего качества. Этот факт должен быть зафиксирован независимыми экспертами.	Пункт 2 статьи 523 ГК РФ
Поставка товара в неполной комплектации в случае, при условии отказа поставщика исправить свою ошибку.	Пункт 2 статьи 480 ГК РФ
Нарушение сроков поставки,	Пункт 2 статьи 523 ГК РФ

	зафиксированное не меньше двух раз.	
	Подрядчик/исполнитель по неустановленным причинам не приступает к выполнению работ/оказанию услуг в срок или нарушает график.	Пункты 2,3 статьи 715 ГК РФ
	Неустранение недостатков, выявленных в ходе исполнения контракта или невозможность их устранить из-за существенности.	Пункт 3 статьи 723 ГК РФ
	Если заказчик во время исполнения контракта выяснил, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует требованиям, установленным документацией и ФЗ-44.	Пункт 15 статьи 95 ФЗ-44
	Иные обстоятельства, предусмотренные законодательством Российской Федерации	

Дополнительно для членов Союза, осуществляющих лицензируемую деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений

Статья 24.3.Федерального закона от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" устанавливает обязанность лицензиата о выполняемых работах, оказываемых услугах, составляющих лицензируемый вид деятельности, уведомлять лицензирующий орган путем направления соответствующей информации в порядке, установленном положением о лицензировании конкретного вида деятельности.

Постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2021 г. № 2107 Положение о лицензировании деятельности по монтажу средств обеспечения пожарной безопасности дополнено пунктами 51(1)-51(3), согласно которым:

лицензиат обязан не позднее пяти рабочих дней с момента подписания договора (контракта) на выполнение работ (оказание услуг), указанных в приложении к данному Положению, а при отсутствии такого договора (контракта) - до начала их фактического осуществления уведомить об этом в электронной форме посредством заполнения соответствующей интерактивной формы в федеральной государственной информационной системе "Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)" (www.gosuslugi.ru) лицензирующий орган (п. 51(1));

лицензиат обязан в течение пяти рабочих дней с момента окончания выполнения работ (оказания услуг), указанных в приложении к данному Положению, уведомить об этом в электронной форме посредством заполнения соответствующей интерактивной формы в федеральной государственной информационной системе "Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)" (www.gosuslugi.ru) лицензирующий орган (п. 51(2))

форма и содержание уведомления о начале и об окончании выполнения работ (оказания услуг), указанных в приложении к данному Положению, устанавливаются лицензирующим органом (п. 51(3)).

Непредставление в установленный срок информации, предусмотренной частью 3 комментируемой статьи, либо представление недостоверной или искаженной информации согласно ч. 3 ст. 24.2 комментируемого Закона является основанием для аннулирования лицензии решением суда на основании заявления лицензирующего органа, выдавшего лицензию. Частью 4 указанной статьи установлено, что одновременно с

подачей заявления в суд по такому основанию лицензирующий орган, выдавший лицензию, приостанавливает действие лицензии до вступления в законную силу решения суда.

Приказом МЧС России от 8 июля 2020 г. № 503 утверждены формы документов, используемых при лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, в том числе форма уведомления о начале выполнения работ (оказания услуг), составляющих лицензируемый вид деятельности (при осуществлении деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений) и форма уведомления об окончании выполнения работ (оказания услуг), составляющих лицензируемый вид деятельности.

Письмом от 06.06.2022 № ИГ-19-1300 Департамент надзорной деятельности и профилактической работы разъяснил следующее "В соответствии с пунктами 511 и 512 Положения о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 28 июля 2020 № 1128 (далее - Положение) лицензиатами подаются уведомления о начале и об окончании выполнения работ (оказания услуг). В этой связи, при множественности видов работ, составляющих лицензируемый вид деятельности, осуществляемых лицензиатом на одном объекте защиты и включенных в один договор (контракт) уведомление необходимо подавать отдельно по каждому виду работ (услуг). Кроме этого сообщается, что требования к формату заполнения отсутствуют, при этом сведения необходимо вносить таким образом, чтобы имелась возможность однозначно идентифицировать заказчика работ и объект защиты, на котором производятся работы (услуги). Так же при отсутствии сведений о проекте и/или о проектировщике форма уведомления позволяет вносить текстовые данные, к примеру «отсутствует» или «не имеется». Согласно пункту 54 Правил противопожарного режима в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2020 г. № 1479, при монтаже, ремонте, техническом обслуживании и эксплуатации средств обеспечения пожарной безопасности и пожаротушения должны соблюдаться проектные решения. Информация о разработчике проекта указывается в проекте".

Разбор конкретных ситуаций

Ситуация 1

Контракт на выполнение работ по монтажу системы пожарной сигнализации

Основанием для принятия решение о приостановке исполнения контракта или отказа от исполнения контракта выполнение работ по монтажу системы пожарной сигнализации является:

- отсутствие на объекте защиты рабочей документации, выполненной юридическими или физическими лицами, уполномоченными на проведение данного вида работ,
- наличие на объекте защиты рабочей документации, выполненной неуполномоченным лицом.

Право Подрядчика о приостановке исполнения контракта или отказа от исполнения контракта регламентировано статьями 328 и 719 ГК РФ, статьей 95 ФЗ-44.

О принятом решении согласно статьи 95 ФЗ-44 уведомляется Заказчик, а также лицензирующий орган (статья 24.3.Федерального закона "О пожарной безопасности", пункты 51(1)-51(3) Положения о лицензировании).

В случае, если Заказчик в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления устранил нарушения условий контракта, решение о приостановке исполнения контракта или отказа от исполнения контракта подлежит отмене, о чем уведомляется Заказчик и лицензирующий орган.

Согласно статье 716 ГК РФ Подрядчик обязан уведомить Заказчика:

- о непригодности или недоброкачественности предоставленных заказчиком элементов СПС и иного оборудования и материалов, подлежащих монтажу, а также технической документации на элементы СПС;
- о возможных неблагоприятных для заказчика последствиях выполнения его указаний о способе исполнения работы (например требование Заказчика отступить решений, заложенных в рабочей документации на монтаж СПС);
- иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Если Заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны Подрядчика об указанных обстоятельствах, в разумный срок не заменит непригодное или недоброкачественное оборудование, техническую документацию, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, Подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда в вышеописанном порядке и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

Ситуация 2

Контракт на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту системы пожарной сигнализации

Согласно пункта 54 Правил противопожарного режима, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 16.09.2020 № 1479, на объекте защиты должна храниться техническая документация на системы противопожарной защиты, в том числе технические средства, функционирующие в составе указанных систем, результаты пусконаладочных испытаний указанных систем, регламент технического обслуживания указанных систем, утверждаемый руководителем организации, журнал эксплуатации СПС, журнал эксплуатации систем противопожарной защиты.

ВНИМАНИЕ! Требования о наличии копий сертификатов технические средства, функционирующие в составе СПС, отсутствуют!!!

В соответствии со статьей 716 ГК РФ Подрядчик обязан предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

- неисправности СПС;
- монтаж СПИ произведен без соблюдения проектных решений и (или) специальных технических условий;
- монтаж СПИ произведен с соблюдением проектных решений, не отвечающих требованиям технических регламентов и нормативных документов;
- отсутствия технической документации на системы противопожарной защиты, в том числе технические средства, функционирующие в составе указанных систем, актов пусконаладочных испытаний, регламента технического обслуживания указанных систем, журнала эксплуатации систем противопожарной защиты.

Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об указанных обстоятельствах, в разумный срок не примет необходимых мер для устранения указанных обстоятельств, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда в порядке статьей 328 и 719 ГК РФ, статьи 95 ФЗ-44.

О принятом решении согласно статьи 95 ФЗ-44 уведомляется Заказчик, а также лицензирующий орган (статья 24.3.Федерального закона "О пожарной безопасности", пункты 51(1)-51(3) Положения о лицензировании).

В случае, если Заказчик в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления устранил нарушения условий контракта, решение о приостановке исполнения контракта или отказа от исполнения контракта подлежит отмене, о чем уведомляется Заказчик и лицензирующий орган.

Ситуация 3

Заказчик в одностороннем порядке расторгает контракт на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту системы пожарной сигнализации из-за ложных срабатываний СПС.

Согласно ГОСТ Р 59638-2021 «Системы пожарной сигнализации. Руководство по проектированию, монтажу, техническому обслуживанию и ремонту. Методы испытаний на работоспособность» (Разработан ФГБУ ВНИИПО МЧС России, введен в действие с 01.09.2021 года приказом Росстандарта от 24.08.2021 № 791) причины ложных срабатываний подразделяют на следующие категории:

1) нежелательное срабатывание – СПС сработала в результате воздействия факторов, схожих с факторами пожара или непреднамеренного воздействия на ручной ИП;

2) неисправность – СПС сработала в результате неисправности оборудования;

3) хулиганство – СПС сработала в результате злонамеренных действий человека;

4) ошибочная активация – СПС сработала в результате добросовестных действий человека, когда он, подозревая о возникновении пожара, тем или иным образом активировал СПС;

5) неизвестная причина – причина ложного срабатывания не может быть установлена достоверно.

К факторам, схожим с факторами пожара, относятся явления, вызывающие изменения физических параметров среды, аналогичные определяемым ИП в соответствии с их конструктивными особенностями как проявление пожара, но возникшие по иной причине, не связанной с пожаром. К таким факторам относятся дым (от сварочных работ, табачный и т. д.), пар (например, от душа, связанный с приготовлением пищи или производственными процессами), пыль (строительные и уборочные работы), дым от пригоревшей пищи, высокая влажность, приводящая к образованию тумана, высокие температуры (например, при использовании духовых печей, перегрев за счет солнечной радиации, излучение в инфракрасном диапазоне и т. д.).

К категории «неисправность» помимо непосредственных неисправностей оборудования следует относить в том числе ложные срабатывания, вызванные внешним воздействием на оборудование, не являющимся схожим с фактором пожара, обнаруживаемым ИП (например, электромагнитные воздействия, насекомые, вода), а также по причине несоответствующих условий содержания оборудования (загрязнение, несвоевременная замена, окисление и нарушение контактов и т. п.).

Срабатывания ИП в рамках проверки работоспособности СПС не относятся к ложным срабатываниям. Срабатывание одного ИП, включенного по логической схеме «И» (алгоритм С) может не учитываться как ложное срабатывание, при этом рекомендуется проводить учет и выяснение причин срабатываний каждого ИП. Одновременное срабатывание нескольких ИП, вызванных общей причиной за временной отрезок, не превышающий 1800 с, учитывается как одно срабатывание.

Ложные срабатывания, отнесенные к категории ошибочных активаций, допускается не учитывать в общем количестве, если их количество не превышает четырех за год на объект в целом.

Допустимое количество ложных срабатываний определяют исходя из общей площади объекта в расчете одно ложное срабатывание на каждые 500 м² в год с округлением до целого числа в большую сторону или не более 12 ложных срабатываний в год, если расчетное значение меньше.

Частота ложных срабатываний в одной ЗКПС или помещении не должна превышать четырех срабатываний в год.

Если для объекта предусмотрена автоматическая передача извещений о пожаре в пожарно-спасательное подразделение, то этим подразделением могут быть установлены более высокие требования для группы объектов или индивидуально к каждому объекту о допустимом количестве ложных срабатываний. При этом должно быть подтверждено, что такая частота ложных срабатываний достижима по опыту эксплуатации аналогичных объектов. Установленные пожарно-спасательным подразделением требования о допустимой частоте ложных срабатываний не должны превышать следующих значений (исходя из большего значения):

- одно ложное срабатывание на каждые 5000 м² площади объекта в год (с округлением до целого в большую сторону);
- шесть ложных срабатываний в год на объект в целом.

Вопреки упомянутым требованиям ГОСТ Р 59638-2021 «Системы пожарной сигнализации. Руководство по проектированию, монтажу, техническому обслуживанию и ремонту. Методы испытаний на работоспособность» Заказчики:

- не устанавливают причины ложного срабатывания;
- не предоставляют доказательства превышения допустимого количества ложных срабатываний;

При этом, полагаем, что установление причины ложного срабатывания является основополагающим, так как это является основанием не только для расторжения Заказчиком контракта в одностороннем порядке, но и для:

- привлечения к административной ответственности виновных лиц за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьей 19.13., частью 3 статьи 14.1. и частью 1 статьи 20.4, а также к уголовной ответственности по статье 207 УК РФ.

- предъявления к установленным виновным лицам требований о полном возмещении причиненных убытков в случае наличия причинной связи, которая определяет сторону причинителя вреда в деликтном правоотношении.

Приложения: примерные формы договоров на оказание охранных услуг

Директор

В.А. Колпаков