



ВАШ КОНСУЛЬТАНТ

СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК № 3 / 09.12.2013

Издание РИЦ № 470

ООО «Консультант-сервис»

КонсультантПлюс: ПРАВОВЫЕ НОВОСТИ. СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК "О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ ДЛЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД. ОБЗОР ИЗМЕНЕНИЙ СИСТЕМЫ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК" (продолжение)

3.4. Начальная (максимальная) цена контракта

<...> При использовании метода сопоставления рыночных цен заказчик устанавливает начальную (максимальную) цену контракта на основании информации о рыночных ценах идентичных товаров, работ и услуг, планируемых к закупкам, а при отсутствии идентичных товаров, работ и услуг - однородных товаров, работ и услуг.

Вопрос об идентичности или однородности товаров, работ и услуг заказчик будет решать самостоятельно, руководствуясь методическими рекомендациями, которые должно будет утвердить Минэкономразвития России.

В Законе N 44-ФЗ определен только общий подход к тому, какие товары, работы и услуги признаются идентичными, а какие - однородными (ч. 13 - 15 ст. 22 Закона N 44).

В Законе N 44-ФЗ перечислено, какую информацию о ценах товаров, работ и услуг заказчик может использовать в целях определения начальной (максимальной) цены контракта. Например, это может быть информация об исполненных контрактах, по которым не была взыскана неустойка (штраф, пени), либо информация о котировках на электронных площадках, данные государственной статистической отчетности (ч. 18 ст. 22 Закона N 44-ФЗ).

Отметим, что в Законе N 94-ФЗ также содержится требование об обосновании начальной (максимальной) цены контракта, однако в нем в отличие от Закона N 44-ФЗ не определены методы расчета такой цены. Правительство РФ вправе устанавливать подобные требования для отдельных видов товаров, работ, услуг (ст. 19.1 Закона N 94-ФЗ).

3.5. Обеспечение заявок

В Законе N 44-ФЗ подробно описаны правила обеспечения заявок при проведении конкурсов и аукционов. По Закону N 44-ФЗ установление обеспечения заявок станет обязанностью, а не правом заказчика, как это было установлено в Законе N 94-ФЗ. Соответствующие нормы выделены в отдельную статью (ст. 44 Закона N 44-ФЗ), тогда как в Законе N 94-ФЗ указанные правила содержатся в разных статьях, регулирующих порядок проведения конкурсов и аукционов (например, п. 3 ч. 1 ст. 12, ч. 4 ст. 20, ч. 5 ст. 21, ч. 5 ст. 32 Закона N 94-ФЗ).

Размер обеспечения должен составлять от 0,5 % до 5 % начальной (максимальной) цены контракта, а при проведении аукциона с начальной (максимальной) ценой контракта не выше 3 млн руб. - 1 % (п. 14 ст. 44 Закона N 44-ФЗ).

Допустимы два способа обеспечения заявок: внесение денежных средств и предоставление банковской гарантии.

Обеспечение заявок при проведении электронного аукциона может предоставляться только путем внесения денежных средств (ч. 2 ст. 44 Закона N 44-ФЗ).

Для других способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), если это будет предусмотрено конкурсной документацией, участники процедур закупок смогут предоставлять обеспечение в форме безотзывной банковской гарантии, выданной банком, который включен в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (ч. 1 ст. 45 Закона N 44-ФЗ, п. 4 ст. 176.1 НК РФ). Гарантия, предоставляемая участником закупки в каче-

-стве обеспечения заявки на участие в конкурсе или закрытом аукционе либо в качестве обеспечения исполнения контракта, должна быть внесена в реестр банковских гарантий (ч. 8 ст. 45 Закона N 44-ФЗ). Отметим, что такой реестр появится только после вступления Закона N 44-ФЗ в силу. Закон N 94-ФЗ норм о создании и ведении подобного реестра не содержит.

В отличие от Закона N 94-ФЗ Законом N 44-ФЗ устанавливаются подробные требования к содержанию банковской гарантии, а также условия ее приема заказчиком в качестве обеспечения (ст. 45 Закона N 44-ФЗ). Например, в банковскую гарантию запрещено будет включать условия о предоставлении гаранту судебных актов, которые подтверждают неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией (ч. 4 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

Если до дня рассмотрения и оценки заявок на счет, указанный заказчиком в документации, не поступили денежные средства, являющиеся обеспечением заявки, то участник конкурса или аукциона признается не представившим обеспечение заявки, даже если он документально подтвердил внесение таких денежных средств (ч. 5 ст. 44 Закона N 44-ФЗ). Это правило не применяется при проведении электронного аукциона (ч. 5 ст. 44 Закона N 44-ФЗ), в отношении которого установлен особый порядок предоставления обеспечения заявки. При проведении электронного аукциона участник должен перечислить денежные средства, предназначенные для обеспечения заявки, на счет оператора электронной площадки в банке. Для того чтобы оператор мог открыть в банке счет для учета денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявок, банк должен соответствовать требованиям финансовой устойчивости, установленным Правительством РФ.

Оператор электронной площадки обязан в течение одного часа с момента получения заявки на участие в электронном аукционе блокировать денежные средства в размере обеспечения такой заявки (ч. 18 ст. 44 Закона N 44-ФЗ). Отсутствие на указанном счете средств, достаточных для обеспечения заявки, влечет возврат заявки участнику.

Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки, возвращаются участнику конкурса или аукциона в следующих случаях (ч. 6 ст. 44 Закона N 44-ФЗ):

- подписание протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, протокола рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, протокола закрытого аукциона. При этом обеспечение возвращается всем участникам, кроме победителя. Победителю обеспечение возвращается после заключения контракта;
- отклонение заявки участника закупки;
- отмена определения поставщика (подрядчика, исполнителя);
- отзыв заявки участником до окончания срока подачи заявок;
- получение заявки на участие в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя) после окончания срока подачи заявок;
- отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ заказчика от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с ч. 9 и 10 ст. 31 Закона N 44-ФЗ.

Банковская гарантия в указанных случаях не возвращается, взыскание по ней не производится (ч. 7 ст. 44 Закона N 44-ФЗ).

В Законе N 44-ФЗ предусмотрено несколько оснований невозврата заказчиком обеспечения заявок (ч. 13 ст. 44 Закона N 44-ФЗ). Денежные средства, внесенные (предо-



ставленные) в качестве обеспечения заявок, не возвращаются (при проведении электронного аукциона - перечисляются на указанный заказчиком счет, на котором учитываются операции с поступающими ему средствами), либо денежные суммы по банковской гарантии уплачиваются в следующих случаях:

- уклонение или отказ участника закупки от заключения контракта;
- непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных Законом N 44-ФЗ, обеспечения исполнения контракта заказчику до заключения контракта;
- изменение или отзыв участником закупки заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) после истечения срока окончания подачи таких заявок.

3.6. Обеспечение исполнения контракта

Закреплена обязанность заказчика устанавливать требования об обеспечении исполнения практически всех государственных и муниципальных контрактов (ч. 1 ст. 96 Закона N 44-ФЗ). Исключение предусмотрено только для некоторых видов госконтрактов, заключаемых по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (ч. 2 ст. 96 Закона N 44-ФЗ): для таких контрактов заказчик вправе установить обеспечение, но не обязан это делать.

Также определено, что положения об обеспечении исполнения контракта не применяются, если участником закупки является государственное или муниципальное казенное учреждение (ч. 8 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Исполнение контракта может быть обеспечено либо внесением денежных средств на счет заказчика, либо предоставлением банковской гарантии по выбору участника закупки. В отношении банковской гарантии устанавливается требование о том, что срок ее действия должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Законом N 44-ФЗ установлен следующий размер обеспечения:

- от 5 до 30 % от начальной (максимальной) цены контракта, если начальная (максимальная) цена контракта равна или менее 50 млн руб.;

- от 10 до 30 % от начальной (максимальной) цены контракта, если начальная (максимальная) цена контракта превышает указанную сумму. Если контрактом предусмотрена выплата аванса, то размер обеспечения исполнения контракта не может быть меньше аванса, даже если сумма аванса превышает 30 % начальной (максимальной) цены контракта. В последнем случае обеспечение устанавливается в размере аванса (ч. 6 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Размер обеспечения может быть уменьшен в ходе исполнения контракта по инициативе поставщика (подрядчика, исполнителя), который вправе предоставлять заказчику новое обеспечение, уменьшенное в соответствии с объемом выполненных обязательств по контракту. Одновременно с этим поставщик (подрядчик, исполнитель) может изменить и способ обеспечения исполнения контракта (ч. 7 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Отметим, что согласно Закону N 94-ФЗ обеспечение исполнения контракта во многих случаях устанавливается по инициативе заказчика. Исключения составляют только контракты с начальной ценой свыше 50 млн руб., в отношении которых установлено обеспечение исполнения контракта является не правом, а обязанностью заказчика (п. 15.2 ч. 4 ст. 22, п. 9 ч. 4 ст. 34, п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона N 94-ФЗ).

Повышенный размер обеспечения как средство борьбы с демпингом

При проведении конкурса и аукциона Закон N 44-ФЗ предусматривает повышенный размер обеспечения в ситуации, когда при начальной (максимальной) цене контракта более 15 млн руб. участник закупки снижает ее на 25% и более (ч. 1 ст. 37 Закона N 44-ФЗ). В таком случае контракт заключается с победителем закупки только после того, как он предоставит обеспечение исполнения контракта, в 1,5 раза превышающее размер обеспечения, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса, если его выплата предусмотрена контрактом (далее - повышенное обеспечение).

Если участник конкурса или аукциона снизит начальную (максимальную) цену контракта, не превышающую 15 млн

руб., на 25 % и более, то он обязан предоставить по выбору либо повышенное обеспечение, либо информацию, подтверждающую его добросовестность. К такой информации относятся сведения об определенном количестве и стоимости госконтрактов, заключенных с таким участником и исполненных им без применения неустоек (штрафов, пеней) (ч. 3 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

3.7. Оценка заявок

В Законе N 44-ФЗ изменены критерии, по которым оцениваются заявки участников процедур закупок.

В настоящее время обязательным назван только один критерий - цена контракта. Однако при проведении конкурса помимо цены контракта заказчик должен использовать еще хотя бы один критерий оценки, установленный Законом N 94-ФЗ: качество работ, расходы на эксплуатацию товара, сроки предоставления гарантии качества и т.д. (ч. 4 ст. 28 Закона N 94-ФЗ, п. 6 Правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт (гражданско-правовой договор бюджетного учреждения) на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 10.09.2009 N 722).

В Законе N 44-ФЗ содержится норма, согласно которой заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) любым способом, кроме аукциона, будет обязан применять минимум два критерия оценки (ч. 4 ст. 32 Закона N 44-ФЗ), один из которых обязательно должен быть ценовой.

Так, помимо цены контракта в Законе N 44-ФЗ указаны следующие критерии (ч. 1 ст. 32 Закона N 44-ФЗ):

- расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, на использование результатов работ;
- качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупок;
- квалификация участников закупки, включая наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и иных необходимых для исполнения контракта материальных ресурсов, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Такие критерии оценки, как срок (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, срок и объем предоставления гарантии качества товара, работ, услуг, в Законе N 44-ФЗ в отличие от Закона N 94-ФЗ не указаны.

В отношении цены контракта установлено, что значимость этого критерия не должна быть ниже значимости критерия расходов на эксплуатацию и ремонт товаров и на использование результатов работ (ч. 5 ст. 32 Закона N 44-ФЗ). Если же государством установлены фиксированные цены на товары, работы, услуги, то заказчик вправе не использовать критерии цены и расходов на эксплуатацию и ремонт товаров, на использование результатов работ (ч. 8 ст. 32 Закона N 44-ФЗ).

Отдельные особенности оценки заявок установлены в отношении контракта на исполнение, а также финансирование проката или показа национального фильма, на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских или технологических работ, а также на создание произведений литературы и искусства (ч. 6 ст. 32 Закона N 44-ФЗ).

Случаи применения иных критериев оценки заявок

В Законе N 44-ФЗ установлено два случая, когда заказчик вправе оценивать заявки по иным критериям:

1) если проводится запрос предложений. В этом случае заказчик имеет право не применять вышеперечисленные критерии, а установить по своему усмотрению иные критерии оценки заявок, окончательных предложений, а также установить иные величины значимости критериев (ч. 2 ст. 32 Закона N 44-ФЗ);

2) если целью является заключение контракта, предусматривающего закупку товара или работы, последующее обслуживание, эксплуатацию в течение срока службы, ремонт, утилизацию поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта (контракт жизненного цикла). В этом случае вместо критериев, перечисленных в пп. 1 и 2 ч. 1 ст. 32 Закона N 44-ФЗ, возможно установление одного критерия - стоимости жизненного цикла товара или созданного объекта. Этот критерий будет включать в себя как расходы на закупку товара или на работы по созданию объекта, так и стоимость обслуживания такого товара или объекта, их ремонта и утилизации (ч. 3 ст. 32 Закона N 44-ФЗ).