ВАШ КОНСУЛЬТАНТ
420021, г. Казань,
ул. Татарстан, д. 22/41, 8 этаж
Телефон: 8(800)700-52-23, 8(843)515-20-20
Email: cons@vkons.ru Сайт: www.vkons.ru

Установление дополнительных требований к участникам закупок по Закону №44-ФЗ: практическая реализация и частые ошибки

С 1 января 2022 года регулирование дополнительных требований к участникам закупок изменилось, так как в силу вступило постановление Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571, которое пришло на смену Постановлению № 99. В настоящее время по вопросам применения норм действующего Постановления № 2571 уже сложилась интересная практика, которую мы и обсудим.

В ч. 6 ст. 31 Закона N 44-ФЗ сформулирована, казалось бы, прописная истина: заказчики не вправе предъявлять к участникам закупок никакие требования в нарушение Закона N 44-ФЗ. Однако при применении дополнительных требований к участникам закупок заказчики так и норовят нарушить эту норму. В данном материале рассмотрим практику предъявления дополнительных требований и расскажем, как избежать нарушений.

Содержание материала:

1. Обзор нового дополнительного требования к участникам закупок
2. Подходит ли договор со статусом «на исполнении» для подтверждения опыта в закупке с дополнительными требованиями?

Обзор нового дополнительного требования к участникам закупок

Частью 2 статьи 31 Закона № 44-ФЗ установлено право Правительства Российской Федерации устанавливать к участникам закупок в отношении отдельных видов товаров, работ, услуг дополнительные требования.

К ним относятся в том числе следующие требования:

1) наличие финансовых ресурсов для исполнения контракта;

2) наличие оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта, которые находятся в собственности у участника закупки, или на ином законном основании;

3) наличие опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации участника закупки;

4) наличие необходимого количества квалифицированных специалистов и работников для исполнения контракта.

Правительство Российской Федерации установило такие требования к участникам закупок при осуществлении закупок конкурентным способом определения поставщика Постановлением Правительства от 29.12.2021 № 2571 в отношении отдельных видов закупок. Такие закупки структурированы в виде нескольких разделов с наименованиями сфер в зависимости от вида товаров, работ, услуг. С 16.08.2022 таких разделов стало семь. Седьмой раздел «Требования к участникам закупки, по результатам которой заключается контракт со встречными инвестиционными обязательствами» дополнен Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2022 № 1391.

Объектом закупки в соответствии с новым основанием являются поставляемые товары или оказываемые услуги в рамках офсетных контрактов, т.е. контрактов со встречными инвестиционными обязательствами.

При осуществлении таких закупок заказчик должен установить дополнительные требования к участникам закупок в трех вариантах, при этом зависимости от начальной (максимальной) цены контракта нормативным актом не установлено. Это требования к опыту исполнения договора, к сумме выручки или объему завершенных капитальных

вложений. Участник закупки должен соответствовать одному или нескольким из трех установленных требований и предоставить в качестве их подтверждения следующие документы.

Опытом исполнения договора считается опыт участника за 5 лет до дня окончания срока подачи заявок и должен подтверждаться исполненным контрактом по Закону № 44-ФЗ или договором, исполненным по Закону № 223-ФЗ. При этом требования к конкретному предмету предоставляемого договора Постановлением не установлены, таким образом, исходя из его буквального толкования, подойдет договор (контракт) с любым предметом, удовлетворяющий установленным требованиям.

При этом такой договор (контракт) должен быть заключен с участником закупки и исполнен участником закупки в полном объеме, то есть выполнение работ, оказание услуг по соответствующему договору (контракту) должно быть завершено, что будет являться подтверждением наличия опыта у конкретного лица, позволяющего сделать вывод об объеме выполненных работ, оказанных услуг непосредственно этим участником. В соответствии со статьей 425 Гражданского кодекса Российской Федерации законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства. Следовательно, контракт, как и любой договор, будет считаться исполненным после выполнения своих обязательств сторонами в полном объеме. Таким образом, полное исполнение сторонами взятых на себя обязательств по договору (контракту) включает в себя приемку поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги (их результатов) и оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги (их результатов) (письмо Минфина России от 01.09.2022 № 24-06-06/85201).

Дополнительно с договором (контрактом) участником закупки предоставляется подтверждающий его исполнение акт приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг.

Сумма выручки должна подтверждаться налоговой декларацией по налогу на прибыль или годовой бухгалтерской отчетностью на выбор участника закупки.

Объем завершенных капитальных вложений подтверждается исключительно годовой бухгалтерской (финансовой) отчетностью.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571 (в ред. от 05.08.2022) также установлены следующие особенности:

– сумма выручки и объем завершенных участником закупки капитальных вложений считаются как общая сумма выручки и общий объем завершенных капитальных вложений за период не более 5 календарных лет до года начала закупки, с учетом правопреемства, которое должно подтверждаться документом;

– если участником закупки в качестве подтверждающего документа в соответствии с требованиями к сумме выручки представлена налоговая декларация по налогу на прибыль, то указанная в ней сумма выручки не должна быть ниже 10% начальной (максимальной) цены контракта; если сумма выручки подтверждается участником закупки годовой бухгалтерской отчетностью, то сумма выручки, указанная в ней, также не должна быть ниже 10% начальной (максимальной) цены контракта. Данные о выручке заказчик проверит в отчете о финансовых результатах, который входит в состав бухгалтерской отчетности;

- объем завершенных капитальных вложений, указанный в представленной участником закупки годовой бухгалтерской отчетности, не должен быть ниже 10% минимального объема инвестиций, которые участником закупки подлежат вложению по офсетному контракту. Объем завершенных капитальных вложений определяется величиной первоначальной стоимости основных средств, поступивших за отчетный период. Величина первоначальной стоимости основных средств указывается в пояснениях к бухгалтерскому балансу и отчету о финансовых результатах, входящих в состав годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Представленная участником закупки налоговая декларация по налогу на прибыль должна содержать соответствующую отметку налогового органа о ее принятии или к декларации должна прилагаться квитанция о ее приеме в электронном виде. Если представлены несколько деклараций, то отметки (или квитанции) должны быть на каждой из них.

Заказчик, устанавливая дополнительные требования к участникам закупок на поставку товаров или оказание услуг, в рамках заключения контракта, предусматривающего

встречные инвестиционные обязательства, такие требования совместно с иными позициями приложения к Постановлению Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2571 применять не может.

Подходит ли договор со статусом «на исполнении» для подтверждения опыта в закупке с дополнительными требованиями?

В решении Архангельского УФАС России от 05.07.2022 № 029/06/49-588/2022 комиссия установила, что оператором ЭП в качестве подтверждения соответствия заявителя доптребованиям направлено два контракта:

1) контракт сроком исполнения 31.12.2023, находящийся на стадии исполнения;

2) контракт с датой расторжения 01.01.2022, имеет цену исполнения, составляющую 14,55% от НМЦК.

Таким образом, оба представленных контракта не соответствуют требованиям, установленным в Извещении в соответствии с ч. 2 ст. 31 Закона № 44-ФЗ, поз. 33 разд. VI приложения к Постановлению № 2571, и не могут являться подтверждением соответствия участника закупки доптребованиям.

В решении Новосибирского УФАС России комиссией установлено, что согласно реестру контрактов цена подтверждающего контракта равна стоимости фактически исполненных подрядчиком обязательств, и оплата по данному контракту произведена в полном объеме. При этом реестровая запись содержит сканированные образы актов приемки выполненных работ на сумму, соответствующую цене контракта. Таким образом, вышеуказанные сведения подтверждают тот факт, что обязательства по контракту исполнены в полном объеме. Также комиссия УФАС пришла к выводу, что действующее законодательство не содержит обязательного требования об указании в реестровой записи информации о статусе контракта «исполнение завершено». Соответствие доптребованиям определяется исключительно по фактическому исполнению обязательств и наличию актов выполненных работ.

Данные обстоятельства говорят о том, что участником закупки надлежащим образом исполнена обязанность по представлению информации и документов, подтверждающих его соответствие установленным заказчиком дополнительным требованиям.

В решении Приморского УФАС России от 15.04.2022 № 025/06/49-335/2022 комиссия пришла к выводу, что комиссия заказчика, приняв решение об отклонении заявки

участника закупки по основаниям, предусмотренным Законом № 44-ФЗ, не допустила нарушение Закона № 44-ФЗ, так как контракт, представленный в качестве подтверждения опыта, не является исполненным.

Согласно п. 1 ст. 408, п. 3 ст. 420 ГК РФ и ч. 1 ст. 94 Закона № 44-ФЗ контракт является исполненным, когда поставщик и заказчик исполнили надлежащим образом свои обязательства по контракту в полном объеме. Исходя из смысла п. 1 ст. 408 ГК РФ следует, что обязательство прекращается лишь в случае его надлежащего исполнения, то есть исполнения всех обязательств между заказчиком и подрядчиком.

Поскольку по информации, представленной заявителем, в составе заявки в качестве опыта представлен контракт, который полностью не исполнен, при этом он не расторгнут, соответственно, обязательства по нему не прекращены. На основании представленных участником закупки (заявителем) документов комиссия правомерно приняла решение отклонить заявку заявителя как несоответствующую требованиям п. 2 ч. 12 ст. 48 Закона № 44-ФЗ – непредставление информации и документов, предусмотренных п. 2 и 3 ч. 6 ст. 43 Закона № 44-ФЗ (несоответствие таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки).

Подводя итог по данному вопросу, можно сделать вывод, что заказчикам необходимо, в случае предоставления участником закупки контрактов со статусом «Исполнение», самостоятельно принимать решение о соответствии/несоответствии такой заявки с учетом документов, подтверждающих фактическое исполнение обязательств.

Данное утверждение можно отнести также к подтверждающим контрактам со статусом «Исполнение прекращено».

Дополнительные полезные материалы из СПС «КонсультантПлюс»:

- *Готовое решение: Какие требования предъявляют к участникам закупки по Закону N 44-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Обзор: "5 ошибок в применении доптребований при госзакупках: примеры из практики за 2022 год" (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Обзор: "Проверки госзаказчиков: на какие сложности обратила внимание ФАС в обзоре практики за июль 2022 года" (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Статья: О рассмотрении заявок участников закупки на предмет соответствия*

дополнительным требованиям (Раев К., Гурин О.) ("Прогосзаказ.рф", 2022, N 7) {КонсультантПлюс}

Последние изменения: Дополнительные требования к участникам по Закону N 44-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}