



ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ



ПРОФЕССИОНАЛ ЗАКУПОК
Образовательный проект

АНТИДЕМПИНГОВЫЕ МЕРЫ ПРИ ПРОВЕДЕНИИ КОНКУРСА И АУКЦИОНА



44-ФЗ



В КАКИХ СЛУЧАЯХ ПРИМЕНЯЮТСЯ АНТИДЕМПИНГОВЫЕ МЕРЫ

Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит запретов по снижению начальной (максимальной) цены контракта при проведении конкурса или аукциона.

Но при снижении НМЦК на 25% и более или если предложена сумма цен единиц ТРУ которая на 25% и более ниже начальной суммы цен указанных единиц предусматривает применение антидемпинговых мер.



В КАКИХ СЛУЧАЯХ ПРИМЕНЯЮТСЯ АНТИДЕМПИНГОВЫЕ МЕРЫ

Антидемпинговые меры применяются только при осуществлении закупки путем проведения **конкурса и аукциона при наличии требования обеспечения исполнения контракта**

Если НМЦК больше 15 млн. руб., участник закупки при подписании контракта обязан предоставить обеспечение исполнения контракта, увеличенное в 1,5 раза, но не менее чем десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч.1 статьи 30) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса)

Если НМЦК 15 млн. руб. и менее, участник закупки может предоставить на свой выбор: обеспечение исполнения контракта увеличенное в 1,5 раза или информацию, подтверждающую его добросовестность + обеспечение контракта в размере указанном в извещении, документации о закупке (если Законом о контрактной системе предусмотрена документация)



РАЗМЕР ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА С УЧЕТОМ АНТИДЕМПИНГОВЫХ МЕР

Снижение участником НМЦК, либо предложение суммы цен единиц ТРУ	НМЦК	Информация о добросовестности	Обеспечение исполнения контракта
на 25% и более	Более 15.0 млн. руб.	Не требуется	В полуторном размере от установленного в извещении, документации (если она предусмотрена Законом о контрактной системе), но не менее чем 10% от НМЦК или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п. 1 ч. 1 статьи 30) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса)
	15,0 млн. руб. и менее	Не представлена	
		Представлена	В размере установленном в извещении, документации (если она предусмотрена Законом о контрактной системе)



Письмо от 23.01.2023 № 24-06-06/4534

В соответствии с частью 6.1 статьи 96 Закона №44-ФЗ, **если в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению, заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта.** При этом в случае установления заказчиком требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в размере до десяти процентов от НМЦК (от цены контракта в случае, предусмотренном частью 6.2 статьи 96 Закона №44-ФЗ, при заключении контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч. 1 статьи 30 Закона №44-ФЗ).

Если все расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению и заказчик установил требование о предоставлении обеспечения исполнения контракта, то размер такого обеспечения устанавливается в размере до десяти процентов от НМЦК (от цены контракта в случае, предусмотренном частью 6.2 статьи 96 Закона №44-ФЗ, при заключении контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч.1 статьи 30 Закона №44-ФЗ) вне зависимости от размера предусмотренного контрактом аванса.

Таким образом, **в случае, установленном частью 1 статьи 37 Закона №44-ФЗ, если заказчиком не было установлено требование об обеспечении исполнения контракта, то контракт заключается с участником закупки, предложившим цену контракта на двадцать пять и более процентов ниже НМЦК, только после предоставления таким участником закупки обеспечения исполнения контракта в размере десять процентов от НМЦК или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона №44-ФЗ).**



Антидемпинговые меры не применяются только в одном случае:

При осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в утвержденный Правительством РФ перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена всех закупаемых лекарственных препаратов, сниженная не более чем на двадцать пять процентов относительно их зарегистрированной в соответствии с законодательством об обращении лекарственных средств предельной отпускной цены (часть 12 статьи 37).



ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ АНДИДЕМПИНГОВЫХ МЕР ДЛЯ СМП И СОНО

- Участник закупки с которым заключается контракт по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с п. 1 ч. 1 статьи 30 Закона №44-ФЗ **освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта (ОИК), в том числе с учетом положений статьи 37, об обеспечении гарантийных обязательств**, в случае предоставления таким участником информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками и подтверждающей исполнение таким участником **(без учета правопреемства)** в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к неустоек (штрафов. пеней).
- Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях установленных Законом №44-ФЗ для предоставления ОИК. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее НМЦК указанной в извещении и документации о закупке (если Законом о контрактной системе предусмотрена документация).



Если проводится конкурс на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, заказчик может установить различные значения критериев оценки заявок с ценой снижения до 25% и свыше 25% от НМЦК (ч. 7, ст. 37)

Если закупаются товары для нормального жизнеобеспечения (продовольствие, средства для оказания скорой помощи и т.д.), кроме обычных антидемпинговых мер (полуторакратное обеспечение исполнения или подтверждение добросовестности участника) дополнительно необходимо обосновать снижение цены (ч. 9, ст. 37)

Контракт на поставку товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения граждан, - контракт, предусматривающий поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива, отсутствие которых приведет к нарушению нормального жизнеобеспечения граждан.



ПОСЛЕДСТВИЯ НЕСОБЛЮДЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ ЧАСТИ 9 СТАТЬИ 37

В соответствии с разъяснениями Минфина России если в случае, предусмотренном частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона не представил обоснование предлагаемой цены контракта, предусмотренное данной нормой, то такой участник признается уклонившимся от заключения контракта.

Документ: Письмо Минфина России от 05.02.2018 № 24-02-07/6552



ПОЗИЦИЯ СКЭС ВЕРХОВНОГО СУДА РФ ПО ЧАСТИ 9 СТАТЬИ 37

Служба финансового надзора пришла к выводу, что Заказчик обязан был признать предпринимателя уклонившимся от заключения контракта в порядке части 10 статьи 37 Закона о контрактной системе, так как гарантийные письма исходящие от самого предпринимателя, не отвечают требованиям ч. 9 статьи 37.

Мнения судов при рассмотрении иска Заказчика о признании решения органа фин. надзора недействительным разделились. Верховный суд РФ принял решение о передаче дела для рассмотрения в Судебной коллегии по экономическим спорам.

Судебная коллегия указала, что документы, предоставляемые участником закупки во исполнение требований части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе должны подтверждать реальную возможность поставки товара по предложенной таким участником цене контракта, иметь соответствующее обоснование заявленного снижения НМЦК.

В указанной норме закона приведены примеры документов, которые могут быть представлены участником закупки (гарантийное письмо от производителя, документы, подтверждающие наличие товара), но перечень их не ограничен, что позволяет участнику представить в целях выполнения установленных требований иные сопоставимые по содержанию документы.

Такого рода документов, обеспечивающих соблюдение требований закона предприниматель не предоставил, **его собственные гарантийные письма о готовности поставить товар, не соответствуют требованиям, установленным частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе, и в отсутствие иных документов, подтверждающих обоснование значительно сниженной цены поставляемого товара, не могло быть принято в качестве достаточного обоснования стоимости контракта.**

При отмеченных обстоятельствах Службой фин. надзора в оспоренном решении правомерно указано на нарушение требований частей 9 и 10 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Документ: Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 27.11.2023 №310-ЭС23-10279 по делу №А83-19605/2021



ТРЕБОВАНИЯ К ИНФОРМАЦИИ ПОДТВЕРЖДАЮЩЕЙ ДОБРОСОВЕСТНОСТЬ

Часть 3 статьи 37:

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).**

При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем 20% НМЦК указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (если Законом о контрактной системе предусмотрена документация).

Статья 58 Гражданского кодекса РФ:

Новый поставщик (подрядчик, исполнитель) является правопреемником поставщика (подрядчика, исполнителя) по такому контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения, при этом права и обязанности переходят к новому поставщику в соответствии с передаточным актом.



- 1) Так как индивидуальный предприниматель (ИП) является физическим лицом, ему недоступны способы преобразования предприятия, которыми располагают юридические лица, например реорганизация путём слияния или присоединения при ликвидации фирмы.

Нормами российского законодательства для ИП не предусмотрена процедура реорганизации ИП ни в ООО, ни в какие либо другие организационно-правовые формы. ИП может оперировать только двумя вариантами преобразования предпринимательской деятельности:

- либо закрыть свое ИП и зарегистрировать новое предприятие ООО, либо стать его участником;
- либо не закрывая ИП, параллельно зарегистрировать ООО на своё имя или стать участником ООО.

Таким образом, индивидуальный предприниматель не может быть "реорганизован" в фирму. Соответственно юр. лицо не может представить как правопреемник контракты ИП.

- 2) Согласно ч.1 статьи 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве ИП. Вместе с тем физическое лицо, заключившее контракт и впоследствии получившее статус ИП, вправе продолжать исполнение принятых обязательств по такому контракту, выступая в качестве физического лица.

Правопреемство от такого физ. лица к вновь образованному ИП не происходит. (см. письмо МЭР РФ от 13 октября 2016 года № Д28и-2764)



КТО ПРИНИМАЕТ РЕШЕНИЕ О ПРИЗНАНИИ УЧАСТНИКА ДОБРОСОВЕСТНЫМ?

Законом о контрактной системе в рамках антидемпинговых мер полномочия по рассмотрению информации и принятию решения о добросовестности участника закупки возложены:

- **при проведении закрытого конкурса - на комиссию по осуществлению закупок (ч. 4 статьи 37);**
- **при проведении электронного конкурса (аукциона) - на заказчика (ч. 5 статьи 37).**



ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРИЗНАНИЯ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ УКЛОНИВШИМСЯ ОТ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНТРАКТА

- В случае проведения электронного конкурса, аукциона информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта.
- При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании заказчиком информации, предусмотренной указанной частью, недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается в соответствии с Законом о контрактной системы уклонившимся от заключения контракта.



ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРИЗНАНИЯ УЧАСТНИКА ЗАКУПКИ УКЛОНИВШИМСЯ ОТ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНТРАКТА

- Обеспечение исполнения контракта с учетом антидемпинговых мер предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта.



Уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом который размещается в ЕИС не позднее рабочего дня следующего за днем подписания указанного протокола.



ЕСЛИ ПОБЕДИТЕЛЬ ПРИЗНАН УКЛОНИВШИМСЯ ОТ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНТРАКТА

- В части 11 статьи 37 Закона о контрактной системе указано, что на участника закупки, с которым при уклонении победителя заключается контракт, распространяются требования в рамках антидемпинговых мер в полном объеме.
- Чтобы заключить контракт со вторым участником, необходимо перейти в личном кабинете на вкладку «Контракт не заключен» страницы «Заключение контракта по результатам электронных процедур». Далее, в контекстном меню выбрать пункт «Создать проект со вторым участником».
- Алгоритм процедуры заключения контракта со вторым участником аналогичен заключению контракта победителем.

(См. разделы 4.3.11-4.3.12 «Формирование проекта контракта со вторым участником» Руководства пользователя. Заключение контрактов по результатам электронных процедур).



НА ЧТО ЕЩЕ ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ?

На стадии заключения контракта с необходимо обеспечить контроль за предоставлением участником обеспечения исполнения контракта. Проверить факт поступления денежных средств в полуторном размере.

При проверке поступившей от победителя независимой гарантии необходимо убедиться в ее соответствии требованиям, установленным статьей 45 Закона о контрактной системе и статье 37.

После заключения контракта необходимо осуществлять постоянный мониторинг его исполнения с целью нивелировать возможные риски неисполнения или ненадлежащего исполнения условий контракта.



АНТИДЕМПИНГОВЫЕ МЕРЫ В АУКЦИОНАХ НА ПРАВО ЗАКЛЮЧИТЬ КОНТРАКТ

- При проведении электронного аукциона может возникнуть ситуация когда цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже.
- В этом случае аукцион проводится на право заключить контракт. При этом такой аукцион проводится путем повышения цены контракта.
- Антидемпинговые меры к таким аукционам применяются на общих основаниях.

Документ: Письмо Минэкономразвития РФ от 08 апреля 2015 г. № Д28и-962





ПРОФЕССИОНАЛ ЗАКУПОК
Образовательный проект

www.rts-tender.ru

8 800 77 55 800

info@rts-tender.ru
support@rts-tender.ru

РТС-тендер в соцсетях:



Услуги предоставляет ООО "РТС-тендер"
121151, г. Москва, Набережная Тараса
Шевченко, д. 23А