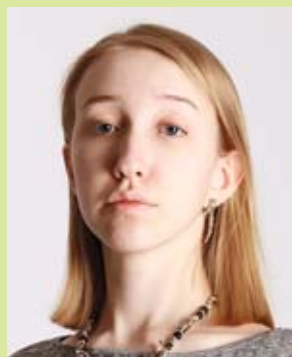


ЗАКУПКИ В УСЛОВИЯХ НЕОПРЕДЕЛЕННОГО ОБЪЕМА: СЛОЖНОСТИ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ



ТРЕФИЛОВА
Татьяна Николаевна,

проректор по инновационной деятельности, профессор кафедры ФГБОУ ДПО «Институт развития дополнительного профессионального образования», член-корреспондент РАЕН, к. псих.н.



ГЛИКМАН
Анна Марковна,

студентка 1 курса магистратуры Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

С 01 июля 2019 года в связи с вступлением в силу Федерального закона от 01.05.2019 г. № 71-ФЗ¹ заказчики получили возможность закупать любые товары (за исключением лекарственных средств)², работы, услуги для государственных и муниципальных нужд без установления начальной (максимальной) цены контракта, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить (далее для целей настоящей статьи — закупки без определенного объема, закупки в условиях неопределенного объема).

Условиями такой закупки являются:

При подготовке и осуществлении закупки:

- установление с соблюдением требований по нормированию начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен указанных единиц, максимального значения цены контракта (ч. 24 ст. 22);
- обоснование цены единицы товара, работы, услуги (ч. 24 ст. 22)³;

При заключении контракта:

- определение цены единицы товара, работы, услуги путем уменьшения начальной цены таких единиц, указанных в извещении об осуществлении закупки, пропорционально снижению начальной суммы цен единиц товаров, работ, услуг, предложенному участником закупки, с которым заключается контракт (ч. 2.1. ст. 83.2.);
- указание в контракте цены единицы товара, работы, услуги и максимального значения цены контракта (ч. 2. ст. 34);
- указание в контракте порядка определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика (ч. 1. ст. 34).

Частью 23 статьи 22 Федерального закона № 44-ФЗ⁴ предусматривается, что в информации и документах, подлежащих размещению в Единой информационной системе, с использованием Единой информационной системы указываются:

- начальная (максимальная) цена контракта;
- цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем);
- начальная цена единицы товара, работы, услуги;

- начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- максимальное значение цены контракта (в случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить).

То есть заключение контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в условиях неопределенного объема невозможно, так как в таком контракте будет указываться цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Подтверждением этому тезису является часть 24 статьи 22: «положения настоящего Федерального закона, касающиеся применения начальной (максимальной) цены контракта, в том числе для расчета размера обеспечения заявки или обеспечения исполнения контракта, применяются к максимальному значению цены контракта, если настоящим Федеральным законом не установлено иное».

Таким образом, при осуществлении закупки в условиях неопределенного объема вместо понятия «начальная (максимальная) цена контракта» (далее — НМЦК) заказчики должны применять понятие «максимальное значение цены контракта» (далее — МЗЦК).

Рассмотрим, когда такое **применение возможно без каких-либо ограничений** (Таблица 1).

Рассмотрим случаи, когда **применение МЗЦК вместо НМЦК невозможно в силу ограничений, установленных в тексте Федерального закона № 44-ФЗ**.

А). В соответствии с частью 5 статьи 68 в случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить, электронный аукцион проводится путем снижения начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги в порядке, установленном настоящей статьей.

То есть при проведении аукциона в условиях неопределенного объема МЗЦК не снижается, а вместо НМЦК применяется понятие «начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги» (Таблица 2).

При рассмотрении порядка проведения электронного аукциона в условиях неопределенного объема становится понятным, что указания в тексте Федерального закона № 44-ФЗ на то, что электронный аукцион проводится путем снижения начальной суммы цен единиц товара, работы,

¹ Федеральный закон от 01.05.2019 г. № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"».

² Закупки лекарственных средств в условиях неопределенного объема возможны, начиная с 1 октября 2019 года (п. 8. ст. 2. 71-ФЗ).

³ Вероятно, имеется ввиду обоснование начальной цены единицы товара, работы, услуги.

⁴ Федеральный закон от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таблица 1.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁵
Участие субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в закупках (ст. 30)	
<p>1. Заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем:</p> <p>1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;</p> <p>2) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом максимальное значение цены контракта не должно превышать двадцать миллионов рублей;</p>	
Антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона (ст. 37)	
<p>3. 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 двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.</p> <p>3. 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 двадцать процентов максимального значения цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.</p>	
Обеспечение заявок на участие в конкурсах и аукционах (ст. 44)	
<p>6. Размер обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе должен составлять:</p> <p>1) от одной второй процента до одного процента начальной (максимальной) цены контракта, если размер начальной (максимальной) цены контракта составляет до двадцати миллионов рублей;</p> <p>2) от одной второй процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта, если начальная (максимальная) цена контракта составляет более двадцати миллионов рублей.</p> <p>17. В случае, если закупка осуществляется в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона, участником закупки является учреждение или предприятие уголовно-исполнительной системы либо организация инвалидов и начальная (максимальная) цена контракта составляет более двадцати миллионов рублей, размер обеспечения заявки не может превышать два процента начальной (максимальной) цены контракта.</p> <p>6. Размер обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе должен составлять:</p> <p>1) от одной второй процента до одного процента начальной (максимальной) цены контракта, если размер начальной (максимальной) цены контракта составляет до двадцати миллионов рублей;</p> <p>2) от одной второй процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта, если начальная (максимальная) цена контракта составляет более двадцати миллионов рублей.</p> <p>17. В случае, если закупка осуществляется в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона, участником закупки является учреждение или предприятие уголовно-исполнительной системы либо организация инвалидов и максимальное значение цены контракта составляет более двадцати миллионов рублей, размер обеспечения заявки не может превышать два процента максимального значения цены контракта.</p>	
Порядок рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме (ст. 54.5.)	
<p>1. Срок рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме конкурсной комиссией не может превышать пять рабочих дней, а в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает один миллион рублей, — один рабочий день с даты окончания срока подачи указанных заявок.</p> <p>1. Срок рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме конкурсной комиссией не может превышать пять рабочих дней, а в случае, если максимальное значение цены контракта не превышает один миллион рублей, — один рабочий день с даты окончания срока подачи указанных заявок.</p>	

⁵ В таблице, в случае закупки без определенного объема, приведена авторская замена понятия «начальная (максимальная) цена контракта на понятие «максимальное значение цены контракта» по тексту Федерального закона № 44-ФЗ.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁵
<p>В случае проведения открытого конкурса в электронной форме на поставку товара, выполнение работы либо оказание услуги в сфере науки, культуры или искусства этот срок не может превышать десять рабочих дней с даты окончания срока подачи указанных заявок независимо от начальной (максимальной) цены контракта.</p> <p>В случае проведения открытого конкурса в электронной форме на поставку товара, выполнение работы либо оказание услуги в сфере науки, культуры или искусства этот срок не может превышать десять рабочих дней с даты окончания срока подачи указанных заявок независимо от максимального значения цены контракта.</p>	
Извещение о проведении электронного аукциона (ст. 63)	
<p>2. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в Единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.</p> <p>2. В случае, если максимальное значение цены контракта не превышает триста миллионов рублей либо максимальное значение цены контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в Единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.</p>	
Проведение запроса котировок в электронной форме (ст. 82.1)	
<p>2. Заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса котировок в электронной форме в соответствии с положениями настоящего параграфа при условии, что начальная (максимальная) цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, осуществляемых путем проведения запроса котировок в электронной форме, не должен превышать десять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем сто миллионов рублей.</p> <p>2. Заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса котировок в электронной форме в соответствии с положениями настоящего параграфа при условии, что максимальное значение цены контракта не превышает пятьсот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, осуществляемых путем проведения запроса котировок в электронной форме, не должен превышать десять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем сто миллионов рублей.</p>	
Обеспечение исполнения контракта (ст. 96)	
<p>6. Размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенные в заявке участника закупки цена, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, начальной сумме цен единиц товара, работы, услуги, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.</p> <p>... Размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать десять процентов начальной (максимальной) цены контракта.</p> <p>6. Размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов максимального значения цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если максимальное значение цены контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов максимального значения цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов максимального значения цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенные в заявке участника закупки цена, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, начальной сумме цен единиц товара, работы, услуги, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.</p> <p>... Размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать десять процентов максимального значения цены контракта.</p>	
<p>8.1. Участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, в случае предоставления таким участником информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким</p> <p>8.1. Участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками,</p>	

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁶
<p>участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.</p>	<p>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 такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.</p>

Таблица 2.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁶
--	---

Порядок проведения электронного аукциона (ст. 68)

<p>6. Величина снижения начальной (максимальной) цены контракта (далее — «шаг аукциона») составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта.</p>	<p>6. Величина снижения начальной (максимальной) цены контракта (далее — «шаг аукциона») составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги.</p>
<p>11. При проведении электронного аукциона устанавливается время приема предложений участников такого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения такого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение такого аукциона, после снижения начальной (максимальной) цены контракта или поступления последнего предложения о цене контракта. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низкой цене контракта не поступило, такой аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.</p>	<p>11. При проведении электронного аукциона устанавливается время приема предложений участников такого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения такого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение такого аукциона, после снижения начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги или поступления последнего предложения о цене контракта. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низкой цене контракта не поступило, такой аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.</p>
<p>18. Протокол проведения электронного аукциона размещается на электронной площадке ее оператором в течение тридцати минут после окончания такого аукциона. В этом протоколе указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная (максимальная) цена контракта, все минимальные предложения о цене контракта, сделанные участниками такого аукциона и ранжированные по мере убывания с указанием идентификационных номеров, присвоенных заявкам на участие в таком аукционе, которые поданы его участниками, сделавшими соответствующие предложения о цене контракта, и с указанием времени поступления данных предложений.</p>	<p>18. Протокол проведения электронного аукциона размещается на электронной площадке ее оператором в течение тридцати минут после окончания такого аукциона. В этом протоколе указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги, все минимальные предложения о цене контракта, сделанные участниками такого аукциона и ранжированные по мере убывания с указанием идентификационных номеров, присвоенных заявкам на участие в таком аукционе, которые поданы его участниками, сделавшими соответствующие предложения о цене контракта, и с указанием времени поступления данных предложений.</p>
<p>20. В случае, если в течение десяти минут после начала проведения электронного аукциона ни один из его участников не подал предложение о цене контракта в соответствии с частью 7 настоящей статьи, такой аукцион признается несостоявшимся. В течение тридцати минут после окончания указанного времени оператор электронной площадки размещает на ней протокол о признании такого аукциона несостоявшимся, в котором указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная (максимальная) цена контракта.</p>	<p>20. В случае, если в течение десяти минут после начала проведения электронного аукциона ни один из его участников не подал предложение о цене контракта в соответствии с частью 7 настоящей статьи, такой аукцион признается несостоявшимся. В течение тридцати минут после окончания указанного времени оператор электронной площадки размещает на ней протокол о признании такого аукциона несостоявшимся, в котором указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги.</p>

⁶ В таблице, в случае закупки без определенного объема, приведена авторская замена понятия «начальная (максимальная) цена контракта на понятие «начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги» по тексту Федерального закона № 44-ФЗ.

услуги, недостаточно, так как при таком аукционе участник не подает предложение о цене контракта, а подает предложение о сумме цен единиц товара, работы, услуги. Целесообразно было бы в тексте Федерального закона сделать такое уточнение. Но, по-видимому, законодатель решил, что заказчику и так это понятно, без конкретизации нормы в Федеральном законе.

В то же время отсутствие указания на то, что будет являться ценой контракта в условиях неопределенного объема, порождает следующие коллизии:

Коллизия № 1.

В случае, установленном частью 23 статьи 68 Федерального закона № 44-ФЗ, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже, такой аукцион проводится на право заключить контракт. При этом такой аукцион проводится путем повышения цены контракта исходя из положений настоящего Федерального закона о порядке проведения такого аукциона с учетом следующих особенностей:

- 1) такой аукцион в соответствии с настоящей частью проводится до достижения цены контракта не более чем сто миллионов рублей;
- 2) участник такого аукциона не вправе подавать предложения о цене контракта выше максимальной суммы сделки для этого участника, указанной в решении об одобрении или о совершении по результатам такого аукциона сделок от имени участника закупки;
- 3) размер обеспечения исполнения контракта рассчитывается исходя из начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона;
- 4) «шаг аукциона» составляет до 5 процентов цены контракта, указанной в пункте 1 настоящей части.

Может ли аукцион проводиться на повышение цены контракта в условиях неопределенного объема, при условии, что в соответствии с частью 5 указанной статьи в момент проведения аукциона снижается начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги?

Что в этом случае является ценой контракта, которая может достигать не более чем сто миллионов рублей?

По-видимому, в условиях неопределенного объема часть 23 статьи 68 должна читаться и пониматься следующим образом:

в случае, установленном частью 23 статьи 68, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена до половины процента **начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги** или

ниже, такой аукцион проводится на право заключить контракт. При этом такой аукцион проводится путем повышения цены контракта ... с учетом следующих особенностей:

- 1) такой аукцион в соответствии с настоящей частью проводится до достижения цены контракта не более чем сто миллионов рублей;
- 2) участник такого аукциона не вправе подавать предложения о цене контракта выше максимальной суммы сделки для этого участника, указанной в решении об одобрении или о совершении по результатам такого аукциона сделок от имени участника закупки;
- 3) размер обеспечения исполнения контракта рассчитывается исходя из **максимального значения цены контракта**, указанной в извещении о проведении такого аукциона;
- 4) «шаг аукциона» составляет до 5 процентов цены контракта, указанной в пункте 1 настоящей части (т. е. до 5 процентов начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги).

Коллизия № 2.

В соответствии с частью 6 статьи 96 в случае заключения контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ⁷ размер обеспечения исполнения контракта, в том числе предоставляемого с учетом антидемпинговых мер, устанавливается от цены, по которой заключается контракт, но не может составлять менее чем размер аванса.

В указанном случае при неопределенном объеме размер обеспечения устанавливается от суммы цен единиц товара, работы, услуги или от максимального значения цены контракта?

Если считать, что размер обеспечения исполнения контракта устанавливается от суммы цен единиц товара, работы, услуги, может возникнуть ситуация, когда сумма начальных цен единиц товара, работы, услуги в несколько раз превышает максимальное значение цены контракта, при условии, что МЗЦК не превышает 20 млн рублей. Следовательно, и размер обеспечения исполнения контракта может предоставляться от суммы цен единиц товара, работы, услуги, превышающей 20 млн рублей. О какой поддержке субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций может тогда идти речь?

Коллизия № 3.

Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненад-

⁷ Закупки, участниками которых могут быть только для субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

лежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)...» определяет, что размер штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, определяется как процент от цены контракта.

При неопределенном объеме размер штрафа устанавливается от суммы цен единиц товара, работы, услуги или от максимального значения цены контракта?

Б). В соответствии с частью 2 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, в случае неопределенного объема указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке.

То есть применить иные способы закупок⁸, за исключением запроса котировок, по объектам закупки, определенным Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 г. № 19 «Об установлении случаев, в которых при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта» в условиях неопределенного объема невозможно.

В). В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ в случае, если контрактом предусматривается выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, допускается оплата такого контракта исходя из фактически выполненного объема данных работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом.

Так как объем работ определяется контрактом, следовательно, закупка по цене единицы без определенного объема невозможна.

Г). В соответствии с частью 3 статьи 108 начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота) определяется с учетом фактических расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов за прошлый год и не может

превышать указанные расходы с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 19 настоящей статьи. В конкурсной документации, документации об аукционе, извещении о проведении запроса котировок указывается начальная (максимальная) цена энергосервисного контракта (цена лота), в том числе расходы на поставки энергетических ресурсов, в отношении каждого вида товаров, работ, услуг с указанием количества таких товаров, работ, услуг и стоимости единицы каждого товара, каждой работы, каждой услуги.

Так как в документах закупки указывается количество товаров, работ, услуг, энергосервисные контракты невозможно заключить в условиях неопределенного объема.

Д). В соответствии с частью 18 статьи 34 при заключении контракта заказчик по согласованию с участником закупки, с которым заключается контракт, вправе увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота), если это право заказчика предусмотрено документацией о закупке. При этом цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены контракта, указанной в заявке на участие в конкурсе, запросе предложений или предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт, на количество товара, указанное в извещении о проведении закупки.

Так как количество товара не указывается при проведении закупки в условиях неопределенного объема, применение МЗЦК вместо НМЦК невозможно.

Рассмотрим случаи, когда применение МЗЦК вместо НМЦК ограничено отсутствием нормативных правовых актов Правительства, федеральных органов исполнительной власти, органов власти субъектов Российской Федерации (Таблица 3).

В законодательстве Российской Федерации имеются иные нормативные правовые акты, текст которых пока не предполагает применение максимального значения цены контракта:

- Постановление Правительства РФ от 17.10.2013 г. № 929 «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными наименованиями или при

Таблица 3.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁹
--	---

Требования к участникам закупки (ст. 31)

10. При осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в дополнение к основанию, предусмотренному частью 9 настоящей статьи, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что:

- | | |
|--|--|
| <p>2) предлагаемая таким участником закупки ценакупаемых лекарственных препаратов (в случае, если участник закупки является производителем таких лекарственных препаратов или если при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд начальная (максимальная) цена контракта превышает десять миллионов рублей, а при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, муниципальной нужд максимальное значение цены контракта превышает размер, который установлен высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации и составляет не более десяти миллионов рублей) превышает их предельную отпускную цену, указанную в государственном реестре предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП, и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается.</p> | <p>2) предлагаемая таким участником закупки ценакупаемых лекарственных препаратов (в случае, если участник закупки является производителем таких лекарственных препаратов или если при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд максимальное значение цены контракта превышает десять миллионов рублей, а при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд максимальное значение цены контракта превышает размер, который установлен высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации* и составляет не более десяти миллионов рублей) превышает их предельную отпускную цену, указанную в государственном реестре предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП, и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается.</p> |
|--|--|

*Комментарий: Высшим исполнительным органам власти субъекта РФ необходимо установить размер максимального значения цены контракта для указанного случая.

Контракт (ст. 34)

- | | |
|---|--|
| <p>23. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.</p> | <p>23. В случае, если максимальное значение цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации**, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.</p> |
|---|--|

**Комментарий: Постановление Правительства РФ от 04.09.2013 г. № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» не изменено, следовательно, даже, если МЗЦК превысит 1 млрд руб для федеральных нужд и 100 млн руб. для нужд субъекта РФ, муниципальных нужд, обязанность у поставщика предоставлять соответствующую информацию не возникает.

Банковское сопровождение контрактов (ст. 35)

2. Правительство Российской Федерации, высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации, местная администрация определяют случаи осуществления банковского сопровождения контрактов, предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг соответственно для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд, в форме нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, муниципальных правовых актов.

При этом Правительство Российской Федерации вправе установить минимальный размер начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), с учетом значения которого в соответствии с настоящей частью определяются случаи осуществления банковского сопровождения контрактов,

При этом Правительство Российской Федерации вправе установить минимальный размер максимального значения цены контракта***, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), с учетом значения которого в соответствии с настоящей частью определяются случаи осуществления банковского сопровождения контрактов,

⁸ Запрос котировок по объектам закупки, определенным Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 г. № 19, в условиях неопределенного объема провести возможно, так как при проведении запроса котировок не разрабатывается документация о закупке.

⁹ В таблице, в случае закупки без определенного объема, приведена авторская замена понятия «начальная (максимальная) цена контракта на понятие «максимальное значение цены контракта» по тексту Федерального закона № 44-ФЗ.

Таблица 3. (продолжение)

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ⁹
предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.	предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.
***Комментарий: Постановление Правительства РФ от 20.11.2014 г. № 963 «Об осуществлении банковского сопровождения контрактов» не изменено, следовательно банковское сопровождение при закупке товаров, работ, услуг для нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд при применении МЗЦК использоваться не может.	
Обеспечение заявок на участие в конкурсах и аукционах (ст. 44)	
1. Заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.	1. Заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что максимальное значение цены контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное****.
**** Комментарий: Постановление Правительства РФ от 12.04.2018 г. № 439 «Об утверждении значения начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которого заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах» не изменено, т. е. в условиях закупки с неопределенным объемом обеспечение заявки устанавливается только от 5 млн руб. (с определенным объемом от 1 млн руб.)	

отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями»;

- Постановление Правительства РФ от 10.05.2018 г. № 564 «О взимании операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок платы при проведении электронной процедуры, закрытой электронной процедуры и установлении ее предельных размеров»; (из текста: утвердить предельный размер платы в размере одного процента начальной (максимальной) цены контракта и не более чем 5 тыс. рублей без учета налога на добавленную стоимость. В случае заключения контракта по результатам осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона предельный размер такой платы не может составлять более одного процента начальной (максимальной) цены контракта и более чем 2 тыс. рублей);

- Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 г. № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уро-

вень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (из текста: стоимость такого одного контракта (договора) составляет не менее ... процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка);

- Приказ Минфина России от 04.06.2018 г. № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (преференции связаны с ценой контракта);
- Типовые контракты, утвержденные федеральными органами исполнительной власти, не учитывают возможность закупки в условиях неопределенного объема.

Рассмотрим случаи, когда применение МЗЦК вместо НМЦК **невозможно в силу противоречий, возникающих при таком применении** (Таблица 4).

При подготовке закупки в условиях неопределенного объема начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги может превышать максимальное значение цены контракта, следовательно, и сумма цен единиц товара, работы, услуги, предложенная участниками закупки, может превысить максимальное значение цены контракта. Не ясно, каким образом заказчик сможет предоставить преимущества относи-

Таблица 4.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ¹⁰
Преимущества учреждениям и предприятиям УИС и организациям инвалидов (ст. 28 и 29)	
При определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик обязан предоставлять преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы (организациям инвалидов) в отношении предлагаемых ими цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в размере до пятнадцати процентов в установленном Правительством Российской Федерации порядке и в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями товаров, работ, услуг.	При определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик обязан предоставлять преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы (организациям инвалидов) в отношении предлагаемых ими цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в размере до пятнадцати процентов в установленном Правительством Российской Федерации порядке и в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями товаров, работ, услуг.
В случае, если победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признано учреждение или предприятие уголовно-исполнительной системы (организация инвалидов), контракт заключается с учетом преимущества в отношении предложенных ими цены контракта ... но не выше начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.	В случае, если победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признано учреждение или предприятие уголовно-исполнительной системы (организация инвалидов), контракт заключается с учетом преимущества в отношении предложенных ими ... суммы цен единиц товара, работы, услуги, но не выше максимального значения цены контракта, указанного в извещении об осуществлении закупки.

тельно суммы цен не выше максимального значения цены контракта.

2. Применение антидемпинговых мер при проведении конкурсов в целях заключения контрактов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, оказание консультационных услуг (Таблица 5).

Применить МЗЦК вместо НМЦК в указанном случае невозможно, так как в условиях закупки с неопределенным объемом снижается не макси-

мальное значение цены контракта, а начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что при проведении закупки в условиях неопределенного объема до устранения проблем, рассмотренных в настоящей статье, специалисты в сфере закупок должны оценивать риски признания действий (бездействий) заказчика, связанных с такой закупкой, нарушением законодательства Российской Федерации в сфере контрактной системы. ■

Таблица 5.

Закупка с определенным количеством (объемом)	Закупка без определенного объема (возможное прочтение нормы) ¹¹
Антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона (ст. 37)	
При определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик обязан предоставлять преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы (организациям инвалидов) в отношении предлагаемых ими цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в размере до пятнадцати процентов в установленном Правительством Российской Федерации порядке и в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями товаров, работ, услуг.	При определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик обязан предоставлять преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы (организациям инвалидов) в отношении предлагаемых ими цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в размере до пятнадцати процентов в установленном Правительством Российской Федерации порядке и в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями товаров, работ, услуг.
7. При проведении конкурсов в целях заключения контрактов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, оказание консультационных услуг заказчик вправе установить в конкурсной документации различные величины критериев оценки заявок для случаев подачи участником конкурса заявки, содержащей предложение о цене контракта, которая:	7. При проведении конкурсов в целях заключения контрактов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, оказание консультационных услуг заказчик вправе установить в конкурсной документации различные величины критериев оценки заявок для случаев подачи участником конкурса заявки, содержащей предложение о цене контракта, которая:
1) до двадцати пяти процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта ;	1) до двадцати пяти процентов ниже максимального значения цены контракта ;
2) на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта .	2) на двадцать пять и более процентов ниже максимального значения цены контракта .

¹⁰ В таблице, в случае закупки без определенного объема, приведена авторская замена понятия «начальная (максимальная) цена контракта» на понятие «максимальное значение цены контракта» по тексту Федерального закона № 44-ФЗ.

¹¹ В таблице, в случае закупки без определенного объема, приведена авторская замена понятия «начальная (максимальная) цена контракта» на понятие «максимальное значение цены контракта» по тексту Федерального закона № 44-ФЗ.