Всё, что вы хотели знать о конкурсе по 223-ФЗ, но боялись спросить

Автор: Яна Бубнова, руководитель направления 223-ФЗ, ЭТП "АКД"

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) заказчики должны разработать и утвердить Положение о закупках, которое и является основным документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчиков. Закон № 223-ФЗ устанавливает ряд требований к Положению о закупках, одним из которых является обязательное применение при проведении процедур закупок конкурса или аукциона.

При этом порядок проведения конкурса, оценки и сопоставления заявок, заключения договора Законом № 223-ФЗ не регламентированы.

При проведении конкурса необходимо учитывать не только общие требования Закона 223-ФЗ, но и положения, закрепленные в статьях 447-449 Гражданского кодекса РФ.

Закон № 223-ФЗ содержит определение конкурса, ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ: «Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке».

В то же время, в соответствии с п. 4 ст. 447 ГК РФ, выигравшим торги на конкурсе является лицо, которое по заключению **конкурсной комиссии**, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

 Хотя Закон № 223-ФЗ не требует от заказчиков обязательного создания комиссии по закупкам, для проведения конкурса такую комиссию создавать необходимо для того, чтобы не нарушить нормы ГК РФ.

Детальная регламентация процедуры конкурса должна содержаться в Положении о закупках заказчиков, в зависимости от Положения будет отличаться и алгоритм проведения конкурса. Целью настоящей статьи является ознакомление читателей с одним из возможных алгоритмов одноэтапного конкурса в электронной форме.

## Алгоритм проведения открытого конкурса в электронной форме в соответствии с 223-ФЗ

На [схеме](http://www.a-k-d.ru/resources/cms/news/algoritm_provedeniya_konkursa.pdf) представлен пошаговый алгоритм проведения конкурса. Процедура разделена на условные этапы. Длительность, состав и содержание каждого этапа заказчик самостоятельно устанавливает в своем Положении о закупке.

## Включение закупки в план

 В соответствии с п.4 Правил формирования плана закупки товаров (работ услуг), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2012 года № 932 «Об утверждении правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Постановление № 932):

* В план не включаются закупки, не подлежащие публикации на официальном сайте в соответствии с частью 15 статьи 4 Закона № 223-ФЗ (закупки, составляющие государственную тайну и закупки, определенные решением Правительства Российской Федерации в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 июня 2012 г. № 591 «Об утверждении правил подготовки и принятия актов Правительства Российской Федерации об определении конкретной закупки, перечней и (или) групп товаров, работ, услуг, сведения о которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению на официальном сайте» (далее – Постановление № 591));
* В план могут не включаться те закупки, информацию о которых заказчик вправе не публиковать на официальном сайте в соответствии с частью 15 статьи 4 Закона № 223-ФЗ (стоимость которых не превышает сто тысяч рублей, либо, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей - пятьсот тысяч рублей).

Если закупка не содержит сведений о государственной тайне, не включена в перечень, утвержденный Правительством РФ в соответствии с Постановлением № 591 и стоимость такой закупки составляет больше ста/пятисот тысяч рублей – закупка должна быть включена в план.

В соответствии с п. 14 Постановления Правительства от 10 сентября 2012 года № 908 «Об утверждении положения о размещении на официальном сайте информации о закупке» (далее – Постановление № 908) в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений на официальном сайте публикуются:

* План закупки;
* Информация о внесении в него изменений.

Также, в соответствии с п. 5 Постановления № 908, изменение плана закупок осуществляется с размещением документа, содержащего перечень внесенных изменений.

В соответствии с п. 8 Постановления № 932 корректировка плана закупки может осуществляться, в том числе в случае:

* Изменения потребности в товарах, работах, услугах, в том числе сроков их приобретения, способа осуществления закупки и срока исполнения договора;
* Изменения более чем на 10 процентов стоимости планируемых к приобретению товаров, работ, услуг;
* В иных случаях, установленных Положением о закупке и другими документами заказчика.

В случае если закупка осуществляется путем проведения конкурса, внесение изменений в план закупки осуществляется до размещения на официальном сайте конкурсной документации или вносимых в нее изменений.

**NB:** При изменении плана закупок на официальном сайте нужно публиковать два документа: новый план и документ, содержащий перечень изменений.

**NB:** Информацию о конкурсе необходимо включать в план ДО публикации извещения.

## Разработка документации

При проведении любой закупки, информация о которой подлежит публикации на официальном сайте, заказчик должен подготовить пакет документов, состоящий из извещения, документации и проекта договора (далее – конкурсная документация).

Кроме необходимых документов, публикуемых на официальном сайте, заказчику могут потребоваться дополнительные документы.

Список документов, разрабатываемых при проведении конкурса, у разных заказчиков отличается, поскольку определен в Положении о закупке.

Примерный перечень документов, составляемых при проведении конкурса:

* Извещение;
* Документация (общая часть, информационная карта, техническое задание, проект договора к каждому лоту);
* Извещение о внесении изменений;
* Извещение об отказе от проведения конкурса;
* Разъяснения документации;
* Уведомления участникам;
* Протокол вскрытия конвертов (открытия доступа к заявкам);
* Протокол рассмотрения;
* Протокол оценки и сопоставления (или итоговый протокол).

Протоколы могут подписываться закупочной комиссией или представителем заказчика (в соответствии с Положением о закупке).

Требования к извещению установлены ч. 9 ст. 4 223-ФЗ, требования к документации – ч. 10 ст. 4 223-ФЗ.

Заказчик вправе установить, что за предоставление документации на бумажном носителе взимается плата. В таком случае необходимо в документации определить размер, сроки и порядок внесения такой платы.

**NB: Необходимо указывать, что документация предоставляется на русском языке.**

## Публикация на электронной торговой площадке

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 июня 2012 г. № 616 «Об утверждении перечня товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме» (далее – Постановление № 616), определенные закупки необходимо проводить в электронной форме. При этом законодательно не установлено определение электронной формы закупки. Каждый заказчик может самостоятельно решить, обязательно ли ему для исполнения требований Постановления № 616 использовать ЭТП или достаточно принимать заявки участников в форме электронных документов, подписанных электронной подписью.

В отличие от государственных закупок, Закон № 223-ФЗ также не устанавливает конкретные способы закупки, которые могут быть осуществлены в электронной форме. Поэтому любой способ закупки может быть проведен в электронной форме в соответствии с Положением о закупке заказчика.

**NB:** Электронная форма ≠ электронный аукцион.

**NB:** Конкурс может быть проведен в электронной форме, в том числе с использование электронной торговой площадки.

**NB:** Для того, чтобы не приходилось дважды размещать сведения о закупке, настройте интеграцию между официальным сайтом и электронной торговой площадкой.

Постановление № 616 не распространяется на закупки в случаях:

* Если закупка не подлежит размещению на официальном сайте в соответствии с частью 15 статьи 4 Закона № 223-ФЗ;
* Если закупка осуществляется у единственного поставщика;
* Если потребность в закупке возникла вследствие чрезвычайной ситуации.

При проведении конкурса на ЭТП нужно учитывать регламент электронной торговой площадки, проверить соответствие этапов, автоматических формируемых протоколов и уведомлений участникам Положению о закупке.

## Прием заявок

При проведении конкурса в электронной форме с использованием ЭТП заказчику не нужно самостоятельно вести прием и регистрацию заявок участников – эти действия осуществляет оператор ЭТП.

Часто уже после публикации извещения о проведении конкурса заказчик обнаруживает, что ему необходимо внести изменения в документацию. Порядок внесения изменений определяется частью 11 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Изменения размещаются на ООС в течение 3 дней со дня их принятия.

Если при проведении конкурса изменения внесены позднее, чем за 15 дней до даты окончания подачи заявок, срок подачи заявок должен быть продлен так, чтобы со дня размещения на ООС изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем 15 дней.

На основании п. 10 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации также определяется порядок предоставления разъяснений положений документации. Рекомендуется устанавливать обязанность заказчика публиковать на официальном сайте запрос разъяснений, поступивший заказчику (без указания реквизитов отправителя) и официальный ответ заказчика.

Если по итогам поступившего запроса разъяснений заказчику необходимо внести изменения в конкурсную документацию, кроме разъяснения положений документации следует составить извещение о внесении изменений.

## Открытие доступа к заявкам

При проведении конкурса не в электронной форме, данная процедура, как правило, называется «Вскрытие конвертов с заявками участников». В электронном конкурсе корректное название для этого этапа «Открытие доступа к заявкам».

Рекомендуется после открытия доступа составлять и публиковать на официальном сайте протокол открытия доступа, в котором указывать количество поступивших заявок, наименования участников, предложенную цену и иные показатели, являющиеся критериями оценки.

**NB:** В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона № 223 протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком на официальном сайте не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

## Рассмотрение заявок

После открытия доступа следует этап рассмотрения заявок.

Заказчик рассматривает заявки участников с двух точек зрения:

* Определение соответствия заявки требованиям конкурсной документации;
* Определение соответствия участника требованиям конкурсной документации.

На этапе рассмотрения заказчик должен определить, какие заявки допустить к оценке и сопоставлению. Ранжирования заявок не производится, критерии оценки не применяются, определяется только соответствие указанным в конкурсной документации требованиям. Результатом рассмотрения является решение относительно каждого участника о допуске/не допуске к следующему этапу конкурса.

На этапе рассмотрения заявок заказчик может направить запрос дополнительных документов участникам, предоставившим нечитаемые/неполные сведения в составе заявки. Запрос дополнительных документов можно использовать только в том случае, если такая возможность предусмотрена Положением о закупке.

## Отказ от проведения торгов

Субъектами регулирования Закона 223-ФЗ являются хозяйствующие субъекты, целью которых является получение прибыли. Учитывая то, что данные субъекты действуют в условиях быстро изменяющего рынка, потребность в уже объявленной закупке может пропасть. В этом случае заказчик может отменить такую закупку.

При этом необходимо учитывать положения статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации: «Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов вправе отказаться от проведения конкурса – не позднее, чем за 30 дней до проведения конкурса».

В Законе 223-ФЗ данное положение не предусмотрено, соответственно заказчик может предусмотреть это в извещении.

Если организатор конкурса отказался от его проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Рекомендуем в Положение о закупках и в извещение о проведении конкурса включать следующее положение:

«Заказчик вправе отказаться от проведения конкурса в любое время до выбора победителя конкурса. Извещение об отказе от проведения конкурса размещается заказчиком на официальном сайте не позднее дня, следующего за днем принятия решения об отказе от проведения конкурса».

**NB:** Победитель считается выбранным, если указание на это содержится в итоговом протоколе, опубликованном после оценки и сопоставления заявок.

## Переторжка

После рассмотрения заявок заказчик вправе объявить переторжку (если такая возможность предусмотрена Положением о закупке и конкурсной документацией). Переторжка – это этап процедуры закупки, в ходе которого участники могут улучшить первоначально предложенные ими условия. Как правило, участие в переторжке не является обязательным для участников.

Распространены две формы переторжки:

* Очная, при которой участники делают ставки в ходе онлайн-переторжки (такую процедуру часто называют мини-аукцион). При проведении очной переторжки может быть улучшен только один параметр заявки участников – цена;
* Заочная, при которой участники еще раз подают заявки (в виде электронных документов). При проведении заочной переторжки заказчик может предложить участниками улучшить любые условия, предлагаемые в заявке.

## Оценка и сопоставление заявок

На этапе оценки и сопоставления конкурсная комиссия оценивает допущенные ранее заявки.

При этом оценка должна производиться в соответствии с указанными в конкурсной документации критериями. Набор критериев и порядок их применения не закреплен законодательно, поэтому заказчик может определять их самостоятельно. Критерии могут быть объективными (численно измеримыми, например, цена) и субъективными (присваиваются комиссией на основе данных заявки участника, например, квалификация или качество). Важным показателем критерия является его значимость, «вес критерия». Сумма значимостей всех критериев должна быть равна 100%.

**NB:** Если заказчик применяет критерий оценки, не указанный в конкурсной документации, его действия могут быть оспорены участником.

Для повышения прозрачности закупок и качества закупочной деятельности заказчик может утвердить методику или регламент оценки и сопоставления заявок.

По итогам этапа оценки и сопоставления заявок составляется и публикуется итоговый протокол.

**NB:** В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона 223-ФЗ протокол, составленный по результатам закупки, должен содержать объем, цену закупаемых товаров, работ, услуг и сроки исполнения договора.

## Заключение договора

По результатам процедуры закупки в форме конкурса заказчик обязан заключить договор с победителем. При уклонении заказчика от заключения договора победитель конкурса вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Порядок заключения и исполнения договора Закон 223-ФЗ не регламентирует, соответственно, такой порядок необходимо включить в Положение о закупке.

В Положении заказчик должен определить, в том числе, кто подписывает договор первым (заказчик или поставщик) и сроки подписания договора.

Вместе с тем, необходимо учитывать нормы, содержащиеся в статье 448 Гражданского кодекса РФ: «Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами **не позднее двадцати дней** или **иного указанного в извещении срока** после завершения торгов и оформления протокола».

## Реестр недобросовестных поставщиков (РНП)

В случае если победитель конкурса или иное лицо, обязанное заключить договор, уклоняется от заключения договора, сведения о таком участнике заказчик **обязан** направить в уполномоченный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом „О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц“».

Дальнейший порядок действий заказчика в случае уклонения победителя или иного лица от заключения договора должен быть определен в Положении о закупке. Рекомендуем предусмотреть возможность заключения договора с участником, занявшим второе место в конкурсе, возможность проведения процедуры закупки повторно или заключения договора с единственным поставщиком.

## Внесение изменений в договор

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор на официальном сайте размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

**NB: При изменении объема, цены и срока исполнения договора необходимо в течение десяти дней опубликовать на официальном сайте информацию.**