



ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

«Аварийные и форс-мажорные закупки». Антимонопольные и административные риски

Руководитель Псковского УФАС России Милонаец Ольга

Аккредитованный лектор Общество «Знания»

Автор статей в области антимонопольного регулирования . 223-ФЗ и 44-ФЗ,
эксперт журнала «Прогосзаказ.Ру»

23 ноября 2021 года

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях:

РЕДАКЦИЯ 2021

осуществления закупок ТРУ при необходимости

1 оказания медицинской помощи в неотложной или экстренной форме;

2 вследствие аварии,

3 обстоятельств непреодолимой силы,

4 для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций) и (или)

5 ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи.

При этом заказчик **вправе** осуществить закупку ТРУ в **количестве, объеме, которые необходимы** для оказания такой медицинской помощи либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, **если применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно;**

РЕДАКЦИЯ 2022

осуществления закупок ТРУ при необходимости

1. оказания медицинской помощи в неотложной или экстренной форме

2. вследствие аварии,

3. обстоятельств непреодолимой силы,

4. для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций) и (или)

5. ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи.

При этом заказчик **вправе** осуществить закупку ТРУ в **количестве, объеме, которые необходимы** для оказания такой медицинской помощи либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, **если применение конкурентных способов, требующих затрат времени, нецелесообразно;**

При осуществлении закупки у ЕП (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами ... 9.... Ч. 1 ст 93, **заказчик обязан направить в срок не позднее 1 рабочего дня с даты заключения контракта в контрольный орган в сфере закупок уведомление о такой закупке.**

Уведомление о такой закупке направляется при ее осуществлении для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации или муниципальных нужд соответственно в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, или контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок. **К этому уведомлению прилагается копия заключенного в соответствии с настоящим пунктом контракта с обоснованием его заключения.**

При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик **определяет** цену контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), **в соответствии с настоящим Федеральным законом.**

Статья 22. Начальная (максимальная) цена контракта, цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги (в ред. Федерального закона от 01.05.2019 N 71-ФЗ)

1. Начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов:

Статья 31. Требования к участникам закупки

1. При применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами **4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93** настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

(в ред. Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ)

п.9 ч.1 ст. 31?

ФОИВ, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы РФ, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками (далее - реестр контрактов).

Исключения:

В реестр контрактов не включается информация о контрактах, заключенных в соответствии с пунктами 4 и 5 (за исключением контрактов, заключенных в соответствии с частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), пунктами 23, 42, 44, 45, пунктом 46 (в части контрактов, заключаемых с физическими лицами) и пунктом 52 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона.

9 пункта нет!!! Значит включаем!!!

Не забудем спланировать(((

ПРАВИТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ

от 30 сентября 2019 г. N 1279

22. Планы-графики подлежат изменению при необходимости в случаях:

- а) предусмотренных пунктами 1 - 4 части 8 статьи 16 Федерального закона;**
- б) уточнения информации об объекте закупки;**
- в) исполнения предписания органов контроля, указанных в части 1 статьи 99 Федерального закона;**
- г) признания определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся;**
- д) расторжения контракта;**
- е) возникновения иных обстоятельств, предвидеть которые при утверждении плана-графика было невозможно.**

Не забудем спланировать

ПРАВИТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ПОСТАНОВЛЕНИЕ
от 30 сентября 2019 г. N 1279

23. В случае осуществления закупок в соответствии со статьей 82 Федерального закона внесение изменений в план-график осуществляется не позднее дня направления запроса о предоставлении котировок участникам закупок, **а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Федерального закона - не позднее дня заключения контракта.**

24. При внесении изменений в план-график в единой информационной системе в соответствии с настоящим Положением размещается новая редакция плана-графика с указанием даты внесения таких изменений. Датой внесения изменений считается дата утверждения таких изменений.

Письмо Минфина России от 15.04.2020 N 24-05-05/30387

при введении в соответствии с Федеральным законом от 21.12.1994 N 68-ФЗ "О защите населения и территорий от ЧС природного и техногенного характера" **режима повышенной готовности в связи с распространением новой коронавирусной инфекции**, вызванной 2019-nCoV, при наличии причинно-следственной связи предмета такой закупки с введением режима повышенной готовности в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV.

Совместное письмо Минфина России, МЧС России, ФАС России от 03.04.2020 N 24-06-05/26578/219-АГ-70/МЕ/28039/20

- распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.
- заказчик вправе осуществить такую закупку при условии наличия причинно-следственной связи между объектом закупки и его использованием для удовлетворения потребностей, возникших вследствие возникновения обстоятельств непреодолимой силы, и (или) его использованием для предупреждения чрезвычайной ситуации (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций).
- Согласно части 9 статьи 34 Закона N 44-ФЗ сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если неисполнение произошло вследствие непреодолимой силы.
- поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе ссылаться на такие обстоятельства как на основание, освобождающее его от уплаты неустойки (штрафа, пени) по направленному заказчиком в соответствии с частью 6 статьи 34 Закона N 44-ФЗ требованию об уплате таких неустоек.

ОБЗОР СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ СИСТЕМНЫЕ ПОДХОДЫ

ВС РФ: коронавирус это еще, не повод проводить госзакупку у единственного поставщика

Закупка у единственного поставщика НМЦК - 217 456 600 рублей; 24.03.2020 заключен государственный контракт между Заказчиком и ООО "КБК СОЦСТРОЙ" N 17-2020

Внеплановая проверка соблюдения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок ФАС России, в действиях Заказчика установлено нарушение части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе; материалы от 23.06.2020 по делу N П-67/20 переданы в адрес Магаданское УФАС России

Довод Заказчика:

электронный аукцион "Строительство объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом 42x24" **отменили** в связи с наступлением обстоятельств непреодолимой силы (ч. 2 ст. 36 : По истечении срока отмены определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 настоящей статьи и до заключения контракта заказчик вправе отменить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.)

Выводы суда: Предпринимаемые при названных условиях меры должны отвечать требованиям оперативности, динамичности, адекватности стремительно изменяющимся внешним условиям, результативности. Закупка, результаты которой объективно не могут быть получены ранее истечения длительного временного промежутка, не характеризуется такими признаками.

Поскольку причин для отнесения спорной закупки к комплексу чрезвычайных мер, реализуемому в связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции COVID-19 в марте 2020 г., не имеется, она могла быть проведена на конкурентных условиях и с использованием конкурентных процедур.

Определение Верховного Суда РФ от 12.08.2021 N 305-ЭС21-14586 по делу N А40-142204/2020

ВС РФ: коронавирус сам по себе не повод проводить госзакупку у единственного поставщика

Иск о признании контракта недействительным

Довод Заказчика:

выполнение противопаводковых мероприятий на гидротехнических сооружениях ФГБУ "Управление "Кубаньмелиоводхоз" с единственным поставщиком - ООО "СпецТех-Полтава" на сумму 300 000 000,00 руб.

В связи с введением на территории РФ режима повышенной готовности и принятием мер по нераспространению коронавирусной инфекции, введением Указом Президента РФ нерабочих дней с 30.03.2020 до конца апреля 2020 года, введением губернатором Краснодарского края карантина на всей территории Краснодарского края, распространение новой коронавирусной инфекции носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, соответственно является обстоятельством непреодолимой силы. Решение заказчика о выборе способа закупки с единственным поставщиком мотивировано тем, что проведение противопаводковых мероприятий направлено на экстренное реагирование учреждения с учетом возможного возникновения угрозы подтопления территорий паводковыми водами в 2020 году. ИИИИИ?

Выводы суда: 1 инстанция согласилась;

Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.04.2021 N 15АП-18942/2020 по делу N А32-15143/2020 Требование: О признании недействительным контракта на выполнение противопаводковых мероприятий на гидротехнических сооружениях учреждения и применении последствий недействительности сделки.

необходимость закупки работ по выполнению противопаводковых мероприятий вследствие обстоятельств непреодолимой силы, связанной с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции, и тем самым заключение государственного контракта в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе N 44-ФЗ не обоснованы заказчиком.

Суд апелляционной инстанции также учитывает, что деятельность учреждения не отнесена к тем, в рамках осуществления которой может быть оказана помощь населению для предупреждения распространения новой коронавирусной инфекции.

Дробление, авария, без торгов, неоплата.....

ГБУ ДО "РДООЦ "Костер" не вправе было заключать сделки без доведенных лимитов бюджетных обязательств бюджетному учреждению; - **спор по оплате без контракта и лимитов**

Из материалов дела следует, что работы выполнялись истцом за несколько дней (менее чем за неделю) непосредственно перед заездом детей в оздоровительно-образовательный центр на отдых, так и во время нахождения там на отдыхе детей.

Доказательств, что объект находился в надлежащем состоянии, отвечал требованиям безопасности жизни и здоровью, отдыхающих детей и обслуживающего персонала нет.

работы по капитальному ремонту двух корпусов (замена трубопроводов, установка радиаторов, ремонт полов, демонтаж железобетонных конструкций, лестничной клетки, демонтаж кабеля, розеток, демонтаж поддонов душевых, унитазов и писсуаров и связанные с ними работы), а также перечня работ по ремонту кровли учебно-тренировочного корпуса, оценки представленных участниками арбитражного процесса доказательств и доводов, суд первой инстанции пришел к выводу, что такие работы были необходимы и носили экстренный характер, поскольку несвоевременное выполнение могло привести к возникновению аварий и чрезвычайных ситуаций, которые несли угрозу здоровью детей.

Не представлено доказательств выполнения подрядных работ в иные годы (сроки), необходимые для поддержания объекта в надлежащем состоянии, обеспечивающем безопасность социально значимого объекта.

Доказательств факта сговора между сторонами, иные злоупотребления и наличия в действиях сторон намерения обойти требования Закона о контрактной системе и недобросовестным образом получить преимущество перед иными участниками гражданского оборота, не установлены.

- сжатые сроки;

- разовый характер поставки товара, выполнения работ или оказания услуг;

- необходимость устранить аварию, ее последствия или угрозу ее возникновения.

экстренными работами по капремонту двух корпусов детского оздоровительно-образовательного центра и ремонту кровли учебно-тренировочного корпуса. Контрагент выполнял их за несколько дней до заезда детей. Несвоевременное осуществление работ могло привести к аварии или чрезвычайной ситуации, которые несли угрозу здоровью детей.

[Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 06.09.2018 N Ф06-26106/2017 по делу N А65-29438/2016](#)

Авария, без торгов, ЧС, неоплата.....

Суды заставили заказчика заплатить за экстренные работы по зимнему содержанию автодорог без объявления данного режима. Подтвердить погодные условия помогли гидрометеорологические бюллетени и иные документы. В связи с надвигающимся циклоном Департамент в письме от 04.03.2016 года N 16-1713 обратился к АО "Примавтодор" с просьбой привести в готовность силы и средства для ликвидации возможных последствий циклона и быть готовыми организовать работу в круглосуточном режиме по ликвидации последствий циклона; при выполнении работ по ликвидации последствий циклона предоставить в Департамент сметы по фактическим затратам!!!! (думайте прежде чем обращаться и НМЦК по 22 ст)

Могли ли работы быть отложены до заключения сторонами в установленном порядке соответствующих контрактов?

Чрезвычайная закупка у единственного поставщика: официальное признание ЧС не обязательно

Подрядчик без заключения контракта устранил последствия циклона и провел работы по зимнему содержанию автомобильных дорог. Заказчик не оплатил работы.

Верховный суд и нижестоящие суды единогласно решили, что заказчик должен заплатить. Работы носили экстренный характер, имели социальную значимость, их нельзя было отложить до заключения госконтракта. Режим чрезвычайной ситуации не вводили, однако сложные погодные условия были зафиксированы гидрометеорологическими бюллетенями и другими актами. Наличие погодных условий, свидетельствующих о необходимости выполнения работ, не терпящих отлагательств до момента заключения контрактов в установленном порядке и обеспечивающих охрану жизни и здоровья граждан, их имуществу, подтверждается, в том числе, специализированными гидрометеорологическими бюллетенями

Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 08.12.2017 N 05АП-7790/2017 по делу N А51-13055/2017 Требование: О взыскании неосновательного обогащения в виде стоимости выполненных работ по ликвидации последствий циклона. Решение: Требование удовлетворено.

Документы: Определение Верховного Суда РФ от 10.08.2018 по делу N А51-13055/2017

В другой ситуации наличие госконтракта и введение режима ЧС не помогли контрагенту получить оплату. Сделку признали недействительной, так как необходимость в выполнении работ возникла задолго до объявления режима ЧС.

Рекомендации Верховного суда

- **разовая** и направлена, например, **исключительно на устранение** внезапно произошедшей аварии и ее последствий.

-не выбирайте данный способ, когда вы **можете прогнозировать и контролировать ситуацию.**

существование обстоятельств НС должно быть установлено с учетом обстоятельств конкретного дела (в том числе **срока** исполнения обязательства, **характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий**)

- не носит ежегодный сезонный характер для обычной хозяйственной деятельности учреждения

-отсутствие сговора и недобросовестной конкуренции

Констатация контракта как ничтожного позволяет лицу, уплатившему бюджетные денежные средства по несуществующему обязательству, и, которое обязано действовать добросовестно в публичных интересах, предпринять меры по их возврату.

Определение ВАС РФ от 30.07.2013 N ВАС-9962/13 по делу N А51-7057/2012), Письма Минэкономразвития России от 04.04.2016 N ОГ-Д28-4271, от 06.02.2017 N ОГ-Д28-1230.

Невыдуманные истории

- скотч и Коронавирус ?????
- протечка потолка кабинета.....
- строительство моста, снесенного паводком.....
- ремонт кровли 500 кв. м. из-за снегопада.....
- закупка вакцины против АЧС на всю Псковскую область.....
- Приграничная полоса, забор границы, укрепление берега.....
- Снос объекта.....
- Закупка 50 видеокамер СИЗО.....
- Сгорел сервер 900 000 рублей.....
- Замерзли батареи

Соглашения, согласованные действия между органами власти или (и) организациями приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Сила за тем, кто профессионален

ПЯТЬ ЭЛЕМЕНТОВ ДОБРОСОВЕСТНОСТИ

это не новое, а хорошо забытое римское право

-Не обманывай

-Не скрывать

-Не формальничай

-Шикана — злоупотребление правом, во вред другому

-Эстоппель — дал слово, держи

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!



www.fas.gov.ru;
www.pskov.fas.gov.ru



FAS-book
[https://www.facebook.com/
PskovUFAS/](https://www.facebook.com/PskovUFAS/)