

Нацрежим — нормативно закреплённая система правил для поддержки отечественных поставщиков ТРУ и поставщиков стран ЕАЭС. Национальный режим в закупках выражается в запретах, ограничениях и условиях допуска.

Главное преимущество нацрежима в том, что он позволяет не зависеть от зарубежных поставок и развивать собственную экономику. На этом фоне очевидно, что одним из главных критериев, необходимых при рассмотрении и оценке заявок, становится страна происхождения товара. Другими словами, больше шансов получить контракт у тех, кто производит, предлагает и закупает российскую продукцию или продукцию стран ЕАЭС.

Главные особенности нацрежима в закупках по 44-ФЗ

1. **На основании каких нормативных документов действует нацрежим? На какие законы ссылаться?**
2. **Какие товары попадают под запрет нацрежима?**
3. **Где посмотреть условия допуска иностранных товаров к закупкам по нацрежиму? Есть ли какие-то ограничения?**
4. **Чем запреты в нацрежиме отличаются от ограничений?**
5. **Как работает правило «третий лишний»?**
6. **В каких случаях запреты не действуют?**
7. **Как узнать, что закупка проводится по нацрежиму?**
8. **Какие документы необходимо предоставить участнику закупки в заявке, чтобы подтвердить свое соответствие требованиям ст. 14 Закона № 44-ФЗ?**
9. **Какие документы прикрепить для подтверждения российского производства товара?**
10. **В каком случае заявку с иностранным товаром надо отклонить, если на рассмотрении несколько заявок?**

На основании каких нормативных документов действует нацрежим? На какие законы ссылаться?

Общий подход к требованиям национального режима **содержит ст. 14 Закона о контрактной системе 44-ФЗ**. Правительство РФ оставляет за собой право принимать решения, связанные с ограничением и запретом на допуск товаров иностранного производства, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд. **Нацрежим носит отраслевой характер и регулируется специальными Постановлениями Правительства РФ**. Их достаточно много, и в данном случае именно они имеют решающее значение при осуществлении закупок.

Какие товары попадают под запрет нацрежима?

Список товаров, происходящих из иностранных государств, на закупку которых установлен запрет в условиях национального режима, указан в **Постановлении Правительства РФ от 30.04.2020 № 616**. Данный нормативный акт содержит 125 товарных позиций, запрещенных для приобретения госзаказчиками.

Также запреты на приобретение товара в рамках нацрежима установлены в **Постановлении Правительства РФ от 21.12.2019 № 1746 «Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров, происходящих из иностранных государств, и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»**. В частности, действует запрет на программно-аппаратные комплексы систем хранения данных, относящихся к коду по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных» (далее — товары), происходящих из иностранных государств.

Постановление Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 (ред. от 30.03.2019) «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» устанавливает запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств — членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее — реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее — программное обеспечение и (или) права на него).

Где посмотреть условия допуска иностранных товаров к закупкам по нацрежиму? Есть ли какие-то ограничения?

Условие допуска иностранных товаров, работ и услуг содержит Приказ Минфина от 04.06.2018 № 126н.

Ограничения на поставку иностранных товаров действуют для отдельных позиций, среди которых медицинские изделия, лекарства, продукты, радиоэлектроника. **Есть еще один нормативный документ**

— **Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 617**. Он содержит около 200 новых позиций, которые попали под ограничения.

Чем запреты в нацрежиме отличаются от ограничений?

Запреты носят абсолютный характер: есть товарные позиции, которые в случае происхождения из иностранных государств **по общему правилу приобретать нельзя**. Список таких товаров указан в **Постановлении Правительства РФ от 30.04.2020 № 616**. Но есть и товарные позиции, на приобретение которых **введены не запреты, а ограничения**. Возможность провести такую закупку есть, но с учетом соблюдения определенных условий. Предусмотрены преференции для товаров из России, а также стран ЕАЭС, которые позволяют закупочной комиссии поставить заявкам более высокий балл и таким образом создать преимущества при участии в закупке, повысив тем самым их шансы победить.

Все ограничения, запреты и допуски носят точечный, отраслевой

характер: конкретные товарные позиции указаны в соответствующем

нормативном акте Правительства РФ.

Как работает правило «третий лишний»?

Согласно правилу «третий лишний» разрешается приобретать товары иностранного производства только в том случае, когда предложения на закупку прислали менее двух российских поставщиков. Причем это должны быть предложения от разных российских производителей или их представителей.

Случай, когда заказчик использует правило «третий лишний» при рассмотрении заявок: отклоняются все заявки, которые содержат предложение о поставке иностранной продукции, если среди всех заявок есть хотя бы две, которые одновременно:

- содержат предложения о поставке российской продукции;
- не содержат предложений о поставке одного и того же вида продукции одного производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц;
- соответствуют требованиям извещения (документации) о закупке.

В каких случаях запреты не действуют?

Запреты на закупку товара иностранного производства не действуют в нескольких случаях:

- Товар не производится на территории РФ. При этом закупка должна сопровождаться разрешением Минпромторга.
- Стоимость одной единицы товара не превышает 100 тыс. руб., а общая стоимость единиц товара не превышает 1 млн руб.
- Продукция определенного товарного знака, и только в том случае, если заказчику необходимо совместить новый товар с тем, который у него уже есть. Например, это может быть необходимость дополнить, расширить или модернизировать уже имеющееся и функционирующее оборудование. Исключение — закупка тракторов и пищевого оборудования.
- Запасные части к иностранным товарам, оборудованию, которое уже использует заказчик: в соответствии с технической документацией он имеет право приобретать оригинальные комплектующие у производителя или того, кто способен их поставить.
- Некоторые закупки ФСО, МВД, Службы внешней разведки, нацгвардии и подведомственных им организаций.
- Закупки товаров ФСО, осуществляемые в целях реализации мер по осуществлению государственной охраны, а также закупки транспортных средств МВД для обеспечения безопасности объектов государственной охраны и проведения оперативно-поисковых мероприятий.
- Не распространяется на осуществление закупок программного обеспечения и (или) прав на него дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, торговыми представительствами Российской Федерации при международных организациях для обеспечения своей деятельности на территории иностранного государства.

Как узнать, что закупка проводится по нацрежиму?

Указание на такую закупку должно содержаться в документации заказчика: вся информация о национальном режиме прописывается в извещении о закупке, в документации, а также **сам заказчик должен описать, как работают правила нацрежима.** **Участники же, в свою очередь, обязаны предоставлять документы и сведения, указанные в нормативных актах, подтверждающие страну происхождения товара.** Это указание служит доказательством для заказчика, что товар соответствует всем заявленным требованиям по нацрежиму.

Какие документы необходимо предоставить участнику закупки в заявке, чтобы подтвердить свое соответствие требованиям ст. 14 Закона № 44-ФЗ?

Если на товар распространяется национальный режим, **заказчик заранее, еще в документации, должен** указать ссылку на постановление правительства, в соответствии с которым действует нацрежим. **Какой документ прикладывать к заявке, зависит от вида продукции.** Это может быть:

- выписка из реестра российской промышленной продукции или реестра евразийской промышленной продукции;
- декларация в свободной форме о стране происхождения;
- акт экспертизы ТПП;
- сертификат происхождения СТ-1;
- копия специального инвестиционного контракта.

Другими словами, вид документа может варьироваться в зависимости от вида товара. Это регулируется документами правительства.

Какие документы прикрепить для подтверждения российского производства товара?

При подаче заявки, как правило, **факт того, что товар отечественного производства, лишь декларируется.** **Далее,** в зависимости от требований нормативных актов по национальному режиму, если закупка попадает под соответствующие постановления, **может потребоваться:**

- сертификат СТ-1, выдаваемый ТПП; или
- выписка из реестра российской промышленной продукции или реестра евразийской промышленной продукции с указанием номеров реестровых записей; или
- информация о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории РФ, если такое предусмотрено Постановлением Правительства РФ от 17.02.2015 № 719.

Прежде чем подать заявку, всегда внимательно изучайте требования к ее составу и содержанию. В зависимости от условий закупки в документации будет указана инструкция к ее заполнению.

В каком случае заявку с иностранным товаром надо отклонить, если на рассмотрении несколько заявок?

Рассмотрим на примере. Подана заявка на закупку с условиями допуска товаров иностранного происхождения и еще две заявки с товарами из стран

ЕАЭС, соответствующие требованиям: то есть заявки с разными товарами от разных производителей. В этом случае заказчик должен использовать правило «третий лишний» и отклонить заявку. **Например, первая заявка содержит по большей части товар производства РФ, но 40% позиций из Китая. Вторая заявка содержит товары только российского производства. Третья заявка предлагает товары РФ и Беларуси. Ознакомившись с тремя заявками, заказчик отклоняет первую, так как в его распоряжении есть еще две с товарами, которые полностью соответствуют условиям национального режима.**

Практика применения запрета на допуск промышленных товаров: основные ошибки заказчиков

Рассмотрим наиболее распространенные ошибки заказчиков в области применения запретов в рамках национального режима в соответствии с Постановлением № 616

Заказчики часто сталкиваются с трудностями при применении запретов на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 616 от 31.12.2020 г. (далее — Постановление № 616).

Эти трудности часто приводят к ошибкам при подготовке закупочной документации.

Рассмотрим наиболее распространенные ошибки заказчиков в области применения запретов в рамках национального режима в соответствии с Постановлением № 616.

1. Заказчик неверно определил код ОКПД2 для товаров/работ/услуг, которые нужно приобрести

Например, заказчик планировал приобрести бахилы медицинские нестерильные одноразовые и указал в документации код ОКПД2 — 15.20.11.129 «Обувь из полимерных материалов прочая, не включенная в другие группировки».

Антимонопольный орган пришел к выводу о нарушении заказчиком п. 1 ч. 1 ст. 33, ч. 3, ч. 4 ст. 14 44-ФЗ, поскольку он выбрал неверный код ОКПД2 15.20.11.129, **повлекший к установлению излишнего запрета в соответствии с Постановлением № 616.**

Это объясняется тем, что «бахилы медицинские нестерильные одноразовые» предусмотрены каталогом товаров, работ, услуг и обозначены кодом ОКПД2 32.50.50.190 «Изделия медицинские, в том числе хирургические, прочие, не включенные в другие группировки». Указанная позиция находится в перечне товаров, предусмотренных Постановлением № 616, **но запрет распространяется только на медицинские маски.**

Решение Московского УФАС России от 30.04.2021 г. по делу № 077/06/106-7439/2021

2. Заказчик правомерно не установил запрет на допуск, **но при этом признал участников закупки не соответствующими требованиям ст. 14 44-ФЗ** по причине того, что участниками закупки в составе заявок не были представлены сведения о наличии продукции в реестре промышленной продукции, произведенной на территории РФ, или сведения о наличии такой продукции в реестре евразийской промышленной продукции

Например, заказчик приобретал бумагу для офисной техники (код позиции 17.12.14.129-00000025). Этот товар содержится в перечне промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств — членов Евразийского экономического союза), утвержденном Постановлением № 616, в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд под позицией № 10 (17.12 Бумага и картон).

Но при этом если приобретается совокупность товаров, суммарная стоимость которых составляет менее 1 млн руб. (278 тыс. руб.), то запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, в соответствии с Постановлением № 616 в рамках данной закупки не применяется (пп. «б» п. 3 Постановления № 616).

Заказчик признал заявки участников не соответствующими требованиям ст. 14 44-ФЗ, так как участниками закупки в составе вторых частей заявок не были представлены сведения о наличии продукции в реестре промышленной продукции, произведенной на территории РФ, или сведения о наличии такой продукции в реестре евразийской промышленной продукции.

Новосибирское УФАС России пришло к выводу, что аукционная комиссия заказчика сделала это неправомочно, поскольку данные требования **не были установлены заказчиком в аукционной документации и не подлежали применению в соответствии с пп. «б» п. 3 Постановления № 616.**

Решение Новосибирского УФАС России от 30.11.2020 г. № 054/06/69-2293/2020

3. Заказчик неправомерно установил запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, предусмотренный Постановлением № 616, в отношении товаров с разными ОКПД2, суммарная стоимость каждого из которых менее 1 млн руб.

Например, заказчик проводил электронный аукцион на право заключения контракта на поставку материалов для хозяйственных нужд, относящихся к разным кодам ОКПД2 (материалов лакокрасочных и аналогичных для нанесения покрытий, полиграфических красок и мастики, клея, герметика и т.п.). Заказчик установил запрет на допуск иностранных товаров в рамках Постановления № 616. **При этом ни по одной из приведенных позиций суммарная стоимость товаров не превышает сумму, установленную в пп «б» п. 3 Постановления № 616 (1 млн руб.).**

Антимонопольный орган признал действия заказчика неправомерными, поскольку если предметом одного контракта являются промышленные товары, включенные в перечень к Постановлению № 616 и относящиеся к разным ОКПД2, то неприменение запрета по основанию, предусмотренному п. «б» п.3 Постановления № 616, **устанавливается к единице каждого такого товара по отдельности.**

Таким образом, при осуществлении закупки товаров в рамках одного кода ОКПД2 суммарной стоимостью менее 1 млн руб. **запрет не распространяется в случае, если стоимость единицы товара не превышает 100 тыс. руб.**

Решение Новгородского УФАС России от 04.06.2021 г. № 56.

4. Заказчик в документации о закупке неправомерно **одновременно** установил **запреты и ограничения** в соответствии с Постановлением № 616 и в соответствии с Приказом Министерства финансов РФ от 04.06.2018 г. № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства...»

Предметом аукциона, который объявил заказчик, является маска хирургическая одноразового использования, код ОКПД2: 32.50.50.190. Указанный товар входит в перечень товаров, предусмотренных Постановлением № 616.

Заказчик в извещении о проведении аукциона установил запреты в соответствии с Постановлением Правительства № 616 и Приказом Минфина России № 126н.

Антимонопольный орган установил, что действия заказчика являются нарушением.

Согласно ч. 4 ст. 14 44-ФЗ Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с ч. 3 ст. 14 44-ФЗ.

Таким образом, Приказ № 126н, в котором указаны условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, не может быть установлен в документации об аукционе одновременно с Постановлением Правительства № 616, которым установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств.

Решение Саратовского УФАС России от 28.05.2021 г. по делу № 064/06/14-616/2021.

5. Заказчик приобретает **в рамках одной закупки** промышленные товары, включенные в перечень товаров, предусмотренных Постановлением № 616, **и не включенные в него** (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу) **из-за неправильного определения кода ОКПД2**

Например, заказчик при проведении электронного аукциона указал наименование объекта закупки **«Поставка медицинских изделий — белья одноразового».**

При этом заказчик осуществил закупку **медицинских масок** с другими видами товаров, в частности, приобретаются товары: маски 3-слойные на резинках, маски 3-слойные на завязках, простыни для стола операционного, одноразовые комплекты белья и т.п.

Вместе с тем заказчиком при описании объекта закупки установлен код ОКПД2 32.50.50.000 «Изделия медицинские, в том числе хирургические, прочие» **для товаров «Маска 3-слойная на завязках, нестерильно», «Маска 3-слойная на резинках, нестерильно», который отсутствует в перечне товаров, предусмотренных Постановлением № 616.**

При этом маски относятся к коду 32.50.50.190 «Изделия медицинские, в том числе хирургические, прочие, не включенные в другие группировки (только в отношении медицинских масок)».

Установление заказчиком кода ОКПД2, не соответствующего описанию объекта закупки, позволило не применять требования Постановления № 616, в том числе п. 12 Постановления № 616, который устанавливает, что для целей соблюдения запретов, установленных п. 1 и п. 2 Постановления № 616, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) промышленные товары, включенные в перечень и не включенные в него (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу).

При этом медицинские маски не могут быть предметом одного контракта (одного лота) с другими отдельными видами промышленных товаров, включенных в перечень.

Это является нарушением п. 12 Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров...».

Решение Хабаровского УФАС России от 17.05.2021 г. № 49.

На основании итогов проведенного анализа ошибок

заказчиков в процессе проведения закупки следует:

- внимательно изучить условия применения запретов, установленных Постановлением Правительства № 616;
- четко понимать, какой товар вы закупаете и его соответствие коду ОКПД2;
- запомнить, что при установлении запретов не могут применяться условия допуска.

Постоянное обновление знаний законодательства о закупках, а также их практическое применение позволит не допустить указанных нарушений.

Новые правила нацрежима для радиоэлектроники

Правительство опубликовало изменения в постановление от 10.07.2019 № 878 об ограничениях допуска радиоэлектронной продукции. Новые правила вступили в силу 31 августа.

Правило «второй лишней»

В отношении радиоэлектронной продукции заказчики теперь обязаны применять правило «второй лишней». Правило означает, что заказчик должен отклонить все заявки или окончательные предложения с импортной радиоэлектронной продукцией из перечня, если для участия в закупке подана хотя бы одна заявка с отечественным товаром или товаром ЕАЭС.

Подтверждение производства

Подтверждением производства радиоэлектроники на территории России или ЕАЭС являются сведения о продукции в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции или в Евразийском реестре промышленных товаров.

Чтобы подтвердить соответствие радиоэлектронных товаров ограничениям, участник закупки указывает в заявке номера реестровых записей, а также информацию о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (если предусмотрено).

Как и прежде, нельзя объединять в один лот продукцию из перечня с продукцией, которая не включена в перечень с ограничениями допуска.

Исполнение контракта

После проведения закупки заказчики должны включить в контракт реестровые номера товаров. При исполнении контракта поставщик обязан при передаче товара представить документы с подтверждением страны происхождения. Также при исполнении контракта запрещено заменять продукцию из перечня на товары, которых нет в реестрах отечественной или евразийской радиоэлектроники.

Разрешение на закупку иностранной радиоэлектроники

Заказчик вправе не устанавливать ограничения допуска, если необходимой радиоэлектронной продукции нет в реестрах или продукция из реестров не соответствует характеристикам, которые необходимы заказчику. В таком случае заказчик должен получить в Минпромторге разрешение на закупку иностранной продукции. Правила и порядок выдачи таких разрешений установит Минпромторг.

Перечень радиоэлектроники с ограничениями

Всего в перечень включили 173 товара. В частности, под ограничения попали

- коммуникационное оборудование;
- охранно-пожарные сигнализации;
- звуковая аппаратура;
- мониторы;
- навигационная и измерительная аппаратура;
- томографы;
- рентген-аппараты;
- эндоскопические комплексы;
- электрокардиографы.

Из перечня с ограничениями допуска иностранных медизделий по постановлению Правительства от 05.02.2015 № 102 исключили 29 позиций, в том числе тонометры, дефибрилляторы и аппараты ИВЛ. Данные товары перенесли в ограничения допуска радиоэлектроники по постановлению № 878.

Запрет на допуск

Для части радиоэлектронной продукции ограничения заменили запретом на допуск. Под запрет по постановлению Правительства от 30.04.2020 № 616 попали:

- интегральные микросхемы;
- смарт-карты;
- ноутбуки;
- планшеты;
- компьютеры;
- серверы;
- светотехническая продукция.

Постановление Правительства от 28.08.2021 № 1432

Закупка компьютеров по 44-ФЗ

Основным нововведением в закупках компьютерного оборудования по закону 44-ФЗ стал запрет на приобретение программно-аппаратных комплексов систем хранения данных, произведенных за пределами России, в том числе в странах ЕАЭС. **Данное распоряжение содержится в Постановлении Правительства РФ от 21.12.2019 № 1746 (далее – Постановление № 1746).** Причем не имеет значения способ выбора поставщика – конкурентный или неконкурентный. Вышеуказанное оборудование иностранного производства государственные и муниципальные заказчики в соответствии с постановлением **не могут приобретать на протяжении 2 лет – с 26.12.2019 по 26.12.2021.**

Вопросу импортозамещения радиоэлектронной продукции посвящены следующие нормативные акты:

Постановление Правительства РФ от 21.12.2019 № 1746

Вводит запрет на допуск к закупкам для обеспечения государственных и муниципальных нужд произведенных за пределами России программно-аппаратных комплексов систем хранения данных, обозначенных под кодом по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных»

Постановление Правительства РФ от 10.07.2019 № 878

В перечень товаров иностранного производства с ограниченным допуском к закупкам входит: 26. Оборудование компьютерное, электронное и оптическое (за исключением продукции, соответствующей коду классификатора 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных», которое постановлением Правительства Российской Федерации от 21 декабря 2019 г. № 1746 «Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров, происходящих из иностранных государств, и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» не допущено к закупкам сроком на 2 года)

Приказ Минфина России от 04.06.2018 № 126н

В перечень продукции иностранного производства с ограниченным допуском к закупкам входит: Оборудование с кодом 26.2 (за исключением 26.20.9) «Компьютеры и периферийное оборудование»

Если заказчик осуществляет закупку компьютеров по 44-ФЗ, то он обязан учитывать ограничения на допуск товаров в соответствии с Постановлением № 878. Если предмет контракта не попадает в сферу действия данного нормативного акта, что применяется приказ № 126н.

Следует разобраться с самим понятием «программный-аппаратный комплекс». В законе не содержится определение этого термина. Тем не менее на практике такое название носит оборудование, при помощи которого осуществляется торговля на товарных биржах, шифрование, работает система вызова экстренных оперативных служб по единому номеру 112, «Безопасный город» и другие.

То есть если бюджетное учреждение хочет закупить именно такой комплекс, то выбор будет ограничен исключительно оборудованием российского

производства, которое можно идентифицировать по единому реестру российской радиоэлектронной продукции. **Возможны некоторые варианты исключений, когда заказчику нужны товары определенного производителя, но только при наличии объективной и обоснованной потребности.**

Участник закупки в своей заявке обязан подтвердить, что он предлагает отечественное оборудование. Для этого составляется декларация в свободной форме, содержащая информацию о том, что комплекс включен в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, и соответствующий номер записи. **При оформлении контракта заказчик должен будет указать в нем этот номер реестровой записи.**

Последние корректировки в механизм закупок компьютеров по 44-ФЗ внесены двумя постановлениями, размещенными на официальном сайте 1 мая 2020 г.:

Постановление Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства».

Постановление Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 617 «Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

При осуществлении закупок оборудования в соответствии с положениями Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ необходимо в том числе учитывать ограничения, налагаемые данными Постановлениями.

Регламент допуска товаров и применения ограничений не изменился. Если предлагаемая участником продукция в принципе может участвовать в торгах, то заявка принимается с учетом имеющихся ограничений по допуску.

Если предметом договора являются работы или услуги, для осуществления которых исполнитель должен поставить определенные товары, то на них также распространяются ограничения.

Потенциальный поставщик, подавая заявку на тендер, обязан подтвердить соответствие своего товара условиям допуска. То есть понадобится декларация о том, что конкретный продукт включен в реестр российской промышленной продукции под соответствующим номером реестровой записи. Этот номер впоследствии также должен быть указан в контракте.

В этот же документ при необходимости включаются сведения о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации».

Приступив к исполнению контракта, поставщику понадобится оформить еще один подтверждающий документ – выписку из реестра российской промышленной продукции (ее можно заменить копией сертификата). Выписка формируется на сайте государственной информационной системы промышленности при помощи ее функционала."

Ограничения закупки комплектующих для компьютеров по 44-ФЗ

Часто при закупке компьютеров по 44-ФЗ возникает необходимость в приобретении комплектующих, таких как флешки, карты памяти, внешние и внутренние накопители и пр. Следует иметь в виду, что на подобные предметы **НЕ распространяются запреты.**

Кроме того, составляя извещение о закупке, заказчик может указать в нем либо запрет на товар иностранного производства, либо ограничение в соответствии с Постановлением № 878, но никак не оба эти условия.

Рассмотрим детальнее, к какому конкретно товару применим запрет.

В п. 1 Постановления № 1746 сказано, что не допускаются на торги программно-аппаратные комплексы систем хранения данных, относящиеся к коду по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных» иностранного производства. Под кодом 26.20.2 ОКПД 2, помимо программно-аппаратных комплексов, есть еще другие товары, на которые запрет не распространяется.

Всевозможные носители информации – жесткие диски различного типа, карты памяти и пр. не имеют никакой программной части, и уж точно никак не подпадают под понятие «комплекс». Это просто периферийное компьютерное оборудование, на которое не может распространяться запрет на допуск к торгам.

Совместная закупка компьютеров и программного обеспечения по 44-ФЗ и ограничения

В соответствии с положениями закона 44-ФЗ в один лот могут быть объединены функционально связанные товары при условии, что это не ограничивает конкуренцию.

То есть при закупке компьютеров по 44-ФЗ заказчик вправе потребовать, чтобы на них уже была установлена операционная система (как правило, Windows). В данном случае объекты можно объединить в один лот, потому что пользоваться компьютером без ОС невозможно. **А вот условие о предустановленном приложении Microsoft Office в такую закупку добавить уже нельзя**, потому что между данным программным пакетом и функциональностью компьютера отсутствует прямая связь.

Но здесь не все так однозначно. Следует принять во внимание, что практически на все компьютеры в России устанавливается Microsoft Word, и именно в этой среде экономические агенты ведут документооборот. Поэтому, если закупка компьютеров по 44-ФЗ осуществляется для целей делопроизводства, то программа Microsoft Word будет необходима. Безусловно, компьютер станет работать и без нее, но цель закупки окажется не достигнута.

Опять же, и в самом законе 44-ФЗ (ст. 14), и в ряде других нормативных актов установлены запреты на закупку товаров, произведенных за пределами России.

С 1 августа 2019 г. Постановлением Правительства № 878 (далее ПП-878), принятом взамен действовавшего ранее ПП-968, установлен список радиоэлектроники, которая разрешена к закупке в рамках одной сделки.

Заказчик должен проверять соответствие предлагаемых к поставке изделий разрешенному перечню по реестру радиоэлектронного оборудования российских производителей, размещенному на официальном веб-ресурсе Минпромторга РФ. **На сегодняшний день в реестр занесено около 800 позиций.**

Важно! Перечни разрешенного к закупке оборудования в ПП-968 и ПП-878 **разные**. Поэтому заказчику следует внимательно проверять предлагаемый к поставке товар, **чтобы не купить тот, который присутствовал в старом списке, но удален из нового.**

Закупка компьютеров по 44-ФЗ – это самостоятельный лот, не следует в него включать какие-либо еще товары.

Если заказчик попытается в одну сделку объединить приобретение, например, строительных материалов и компьютеров, то это гарантированно приведет к административным санкциям со стороны ФАС, а сама закупка будет признана недействительной. Конечно, программное обеспечение – это не стройматериалы, но и к категории радиоэлектроники оно не относится. **Поэтому объединять в один лот закупку компьютеров и программ по 44-ФЗ неправомерно.**

В отношении иностранного программного обеспечения в соответствии с ПП-1236 действует запрет на закупку. **Исключения возможны для тех продуктов, по которым заказчик сможет предоставить аргументированное обоснование невозможности использования российских аналогов.**

Что касается таких исключений, то для товаров иностранного происхождения (произведенных в одной стране или нескольких) в приказе Минфина № 126н установлен порядок их ограниченного допуска на торги по 44-ФЗ.

В приказе содержится список товаров, которые могут закупаться только отдельным лотом, в том числе не допускается объединять в один лот позиции из данного перечня.

В ПП-878 и приказе № 126н установлены ограничения на закупку продукции с кодом 26.20.15.000 по ОКПД2 – именно в эту группу попадают компьютеры. А программное обеспечение, имеющее код 58.29.11.000 по ОКПД2, в ограничительных списках вышеуказанных нормативных актов не значится. Но, учитывая обязательность закупки компьютеров по 44-ФЗ одним лотом, не следует включать в такую сделку еще и программы, так как это будет нарушением ПП-878 и приказа Минфина РФ

Если на приобретаемых компьютерах имеется предустановленный софт, то его закупка осуществляется по той же схеме, что и для любых лицензий. **В ПП 1236 содержится указание на запрет на допуск к торгам иностранного программного обеспечения при любой форме**

лицензионного договора.

Иногда заказчики не указывают в извещении и конкурсной документации (ошибочно либо намеренно) полный список

Постановлений Правительства и приказов Минфина РФ, содержащих запреты и ограничения на допуск товаров к торгам.

Но такой подход неизбежно приведет к неприятностям, потому что участник, заявку которого отклонили по не указанным в извещении обстоятельствам, пожалуется в ФАС. Контролирующий орган проведет проверку, признает закупку несостоявшейся, а заказчика оштрафует. Даже если не указан был всего лишь один запрет, последуют все эти санкции, только на размер штрафа повлияет количество допущенных ошибок.

Примеры нарушений при закупке компьютеров по 44-ФЗ

Пример 1.

При закупке персональных компьютеров по 44-ФЗ заказчик в тот же лот включил ОС Windows 10 32-разрядную. Один из участников усмотрел в таком объединении товаров нарушение и пожаловался в ФАС на некорректное составление аукционной документации.

В результате проверки комиссией антимонопольной службы было выявлено неисполнение ПП-878 – неправомерное объединение в один лот позиций, одна из которых указана в перечне данного Постановления.

Вторым нарушением, отмеченным в выводах комиссии, было отсутствие в аукционной документации запрета на поставку иностранных программ в соответствии с перечнем ПП-1236 – именно таковой является ОС Windows. Заказчику пришлось проводить закупку компьютеров по 44-ФЗ повторно и по отдельному контракту приобретать софт.

Еще одним моментом, требующим от заказчика осторожности при учете положений приказа Минфина 126н, является снижение цены на 15 %. Если это сделано необоснованно, то участник сначала заключит контракт, не выясняя отношений, а затем сразу подаст заявление в арбитражный суд по поводу дискриминационных действий заказчика.

Пример 2.

Организация проводила закупку компьютеров по 44-ФЗ с установленной операционной системой Windows 8. По итогам конкурентной процедуры был определен победитель, с которым заказчик и подписал контракт, при этом

покупатель снизил его стоимость на 15 %. Поставщик посчитал уменьшение суммы неправомерным и подал заявление в арбитражный суд. Суд удовлетворил требования исполнителя и согласился с тем, что в данном случае нельзя было применять дисконт, потому что положения приказа № 126н не распространяются на такой софт.

Еще один момент, требующий изучения, – насколько оправданно предусматривать в условиях закупки возможность поставки эквивалента иностранному ПО.

Заказчик вправе указать в конкурсной документации такой пункт, и даже сами программы от российских разработчиков могут существовать. Но не исключено, что это будет противоречить его собственным интересам, потому что сотрудники просто не знакомы с альтернативными программами, а их обучение – процесс небыстрый и далеко не бесплатный.

В 44-ФЗ нет никаких указаний о возможности переквалификации персонала в такой ситуации и источниках финансирования. То есть заказчик должен сам разбираться с проблемами. Но необходимость переподготовки специалистов может стать аргументом для покупателя, чтобы отстоять перед ФАС свое право приобретать импортное ПО как единственно возможное.

К примеру, можно сослаться на такие факты: закупка компьютеров по 44-ФЗ с предустановленной ОС Windows занимает одну неделю. А для того, чтобы специалисты прошли обучение по минимальной 72-часовой программе, им нужно 3 недели (из расчета 4 часа в день). На этом основании заказчик может не указывать в конкурсной документации слово «эквивалент». Но обязательно потребуется предоставить четкое обоснование по установленной форме, аргументирующее, почему характеристики ПО, допущенного законом к торгам, не соответствуют требованиям заказчика.

Закупка компьютеров в одном лоте с программным обеспечением Закон 44-ФЗ разрешает объединять связанные товары в один лот, в том случае, если это не ограничивает количество участников закупки.

Да, с точки зрения закона 44-ФЗ закупка компьютера с операционной системой (ОС), например, Windows допустима, а уже с приложением Microsoft Office – нет, поскольку этот пакет программ прямой функциональной связи с компьютером не имеют, ведь они не обязательны для его работы, а без ОС он загружаться не будет.

Впрочем, программа Microsoft Word, той или иной версии (из вышеуказанного пакета), например, установлена едва ли на всех компьютерах РФ. Без нее компьютер работать, конечно, может, но ни одного нормального документа на нем уже не набить. Так что, если заказчик

покупает компьютеры именно для делопроизводства, то Microsoft Word можно считать необходимой программой. Так что, тут как посмотреть. Однако, статьей 14 закона 44-ФЗ предусмотрены запреты на поставку из зарубежных стран.

Во-первых, с 1 августа сего года действует постановление правительства №878 (далее ПП-878), которое действует взамен ПП-968. Оно позволяет делать предметом одного контракта только те виды радиоэлектронных изделий, которые включены в утвержденный перечень.

Также на днях на сайте Минпромторга был опубликован реестр радиоэлектронного оборудования российских производителей, о котором заказчик может проверить происхождение того или иного электронного изделия. Сейчас там около 800 наименований.

Поскольку перечни ПП-968 и ПП-878 не совпадают, заказчику надо быть внимательным, чтобы не осуществить закупку, руководствуясь старым перечнем.

Само собой разумеется, что никакие другие товары не могут быть предметом одного лота с компьютерной техникой.

Заказчики, пытающиеся закупать компьютеры одновременно со строительными инструментами, например, обречены на снос ФАСом своих закупок и административный штраф. Поскольку программное обеспечение не относится к радиоэлектронной продукции, то и оно закупаться одновременно с компьютерами не может.

Кроме того, действует еще ПП-1236, устанавливающее запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств. Закупка иностранного софта, согласно этого постановления, возможна лишь при наличии обоснования невозможности соблюдения запрета.

Приказ Минфина № 126н утвердил условия допуска иностранных товаров вне зависимости от того в одном иностранном государстве или в нескольких они произведены, при закупке товаров по 44-ФЗ, на случай, если товар иностранный, но заявки не подлежат отклонению в силу того, что-то или иное ПП не применяется.

Данный приказ запрещает делать предметом одного контракта, а, следовательно, и включать в один лот товары, входящие и не входящие в перечень, прилагаемый к данному Приказу.

Компьютеры относятся к коду ОКПД2 26.20.15.000. Данный код попадает под действие как ПП-878, так и Приказа №126н, а код программного продукта ОКПД2 58.29.11.000 – нет. Таким образом, коль программное обеспечение тоже является товаром, то закупить его одновременно с компьютерами, не нарушив ПП 878 и приказ Минфина, нельзя.

Что касается предустановленного программного обеспечения, то здесь картина ничем не отличается от закупки отдельных лицензий, поскольку, согласно ПП 1236, запрет действует вне зависимости от формы лицензионного договора.

Некоторые заказчики по ошибке или в силу каких-то своих соображений указывает в извещении и документации не все запрещающие постановления Правительства и приказы Минфина.

Путь это довольно скользкий, поскольку в случае жалобы ФАС выявит все нарушения сразу и уже не важно будет сколько запретов заказчик не указал – один или два. Процедуру заказчику все равно придется повторять. Разве что штраф, налагаемый на аукционную комиссию заказчика в первом случае будет меньше.

Пример аукционной документации с нарушением:

Заказчик в составе одного лота закупал операционную систему Windows 10 32-разрядную и персональные компьютеры. Одним из участников была подана жалоба в ФАС на аукционную документацию.

Комиссия ФАС признала действия заказчика неправомерными, поскольку он нарушил ПП-878, объединив в одном лоте товары, включенные в запретительный перечень и не включенные в него.

Кроме того, комиссия ФАС отметила, что заказчик не ограничил в аукционной документации поставку зарубежного программного обеспечения, которым является ОС Windows несмотря на то, что она входит в запретительный перечень ПП-1236. Заказчик был вынужден приобретать «софт» и «железо» отдельно.

Заказчику следует быть осторожным и при применении Приказа Минфина 126н, ведь если он неправомерно снизит цену контракта на 15%, участник может затаиться и заключить контракт, а потом обжаловать столь дискриминационную меру сразу в арбитражном суде.

Пример закупки компьютера с ОС:

Заказчик снизил цену контракта, который был заключен с победителем аукциона на поставку компьютеров с предустановленной операционной системой Windows 8 на 15%. Участник контракт подписал, а затем обратился в арбитражный суд. Суд признал неправомерность такого дисконта, поскольку программное обеспечение не попадало под действие приказа №126н.

Что же касается вопроса об указании в тендерной документации права участника предложить эквивалент программного обеспечения, вопрос тут неоднозначный.

Российский эквивалент зарубежного ПО может наличествовать, но если в штате заказчика находятся специалисты, прошедшие курсовую подготовку, и имеющие опыт в работе только с зарубежным программным обеспечением, то их переучивание потребует времени и денег.

И если расходы заказчика на переквалификацию закон 44-ФЗ никак не комментирует, то есть это – проблемы самого заказчика, то факт необходимости переквалификации программистов заказчика в принципе может быть принят ФАСом во внимание.

Так если, например, срок поставки зарубежной операционной системы 7 дней, а краткосрочная (72-часовая) курсовая подготовка отнимет у программистов почти 3 недели (при типичной длительности курсов 4 часа в

день), то он теоретически может обосновать необходимость поставки именно зарубежного программного обеспечения без указания слова «эквивалент» в документации.

И обосновать не в вольной форме, а в установленном порядке, с указанием причин несоответствия реестрового программного обеспечения своим требованиям (подтвердить несоответствие характеристик).

При жалобе на документацию, пожалуй, все будет зависеть от решения конкретной комиссии ФАС.

Итак, наиболее приемлемый для заказчика вариант, по мнению автора, – раздельная закупка компьютерной техники и ПО (даже операционных систем), хотя это и менее удобно. Заказчику трудно будет доказать правомерность формирования "объединенного" лота.

Например, представить соответствующий документ от официального дилера или дистрибьютора. И здесь теоретически может быть принят во внимание аргумент экономии времени на установку программного обеспечения на компьютеры, особенно если закупается их крупная партия, а у заказчика в штате мало программистов.

Напоследок, нельзя не отметить позицию арбитражных судов по этому поводу. Так, в одном из разъяснений Верховного арбитражного суда было подчеркнуто, что любое программное обеспечение связано с компьютером, так что закупать его без «железа» нет смысла.

Из чего следует вывод, что объединять компьютеры в одном лоте с программным обеспечением можно, если только это не противоречит закону 44-ФЗ, то есть, не ограничивает конкуренцию.

Доказать этот факт заказчик может тем, что на тендер подали заявки много участников. Поэтому если заказчик всё же решит сэкономить время и закупить компьютеры вместе с софтом, то он должен быть готов к тому что ему придется потом побегать по инстанциям, или надеяться на то что, он не затронет интересы участников, и никто из них на документацию не пожалуется.

В 2021 году указывать страну происхождения товара необходимо

при совершении любой закупки товара (работ/услуг с одновременной

поставкой товара): в извещении, документации, контракте, реестре

контракта, приемочных документах, товарной накладной и прочих

информационных документах это указание обязательно должно быть.

Информацию о наличии страны происхождения товара на всех этапах

закупки контролирует Казначейство РФ.

Как применять условия национального режима при закупке

радиоэлектронной продукции в 2021 году, рассказал в ходе вебинара,

посвященного этим вопросам, эксперт в области антимонопольного

права и законодательства о закупках 44-ФЗ и 223-ФЗ, к.э.н., ведущий

лектор Контур.Школы Петр Воронцов.

В условиях пандемии вступил в силу принцип срочной закупки

у единственного поставщика. На основании п. 9 ч. 1 ст. 93 Закона 44-

ФЗ Заказчик вправе приобрести товар любого происхождения, если это

необходимо для ликвидации последствий или предупреждения

распространения коронавирусной инфекции. Исключение — запреты

по национальному режиму: даже в этом случае их необходимо

соблюдать!