

Вопрос 9. Антидемпинговые механизмы в закупках и правила их применения.

Демпинг – это продажа товаров на внешнем и внутреннем рынках по искусственно заниженным ценам, меньшим, чем средние розничные цены, а иногда и более низким, чем себестоимость (издержки производства и обращения).

В каких закупках заказчику применять антидемпинговые меры

Антидемпинг - одна из мер, предусмотренных **Законом** N 44-ФЗ, направленных на защиту заказчиков и поставщиков от недобросовестной конкуренции. Такие меры позволяют избежать риска необоснованного снижения цены участником, который не имеет реальной возможности исполнить контракт.

Применяйте антидемпинговые меры при проведении конкурса или аукциона, когда участник, с которым заключается контракт, предложил цену контракта (сумму цен единиц товара (работы, услуги)) на 25 и более процентов ниже НМЦК (начальной суммы цен единиц товара (работы, услуги)) (**ч. 1, 2 ст. 37** Закона N 44-ФЗ). В запросе котировок или запросе предложений указанные меры не предусмотрены и применять их нельзя.

Заключение контракта без применения антидемпинговых мер, когда это необходимо, равно как и применение указанных мер в случаях, не предусмотренных законом, может повлечь наложение административного штрафа по **ст. 7.32** КоАП РФ.

К исключениям из правила о применении антидемпинговых мер можно отнести несколько ситуаций. Не принимайте такие меры в следующих случаях:

- обеспечение исполнения контракта не требуется согласно **ч. 8 ст. 96** Закона N 44-ФЗ;
- заключаете энергосервисный контракт (**Письмо** Минэкономразвития России от 17.08.2016 N Д28и-2871);
- проводите закупку из **Перечня** жизненно необходимых лекарственных препаратов и цена всех препаратов снижена не более чем на 25 процентов относительно их **зарегистрированной** предельной отпускной цены (**ч. 12 ст. 37** Закона N 44-ФЗ).

Как установить условия об антидемпинговых мерах

Подробно опишите в извещении и документации о закупке основания и условия применения антидемпинговых мер. Эта информация является обязательной, поскольку содержит требования к обеспечению исполнения

контракта. На это указано, например, в п. 8 ст. 42, п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона N 44-ФЗ.

За отсутствие информации об антидемпинговых мерах может быть наложен штраф, предусмотренный ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Состав антидемпинговых требований различается в зависимости от предмета закупки, способа ее осуществления, размера НМЦК (размера максимального значения цены контракта - при закупке с **неопределенным объемом**). Рассмотрим, как установить требования в каждом случае.

При проведении торгов с НМЦК (максимальным значением цены контракта) свыше 15 млн руб. установите в документации следующее условие: если участник предлагает цену контракта (сумму цен единиц товара (работы, услуги)), сниженную на 25 и более процентов от НМЦК (начальной суммы цен единиц товара (работы, услуги)), при заключении контракта он должен предоставить обеспечение исполнения контракта в увеличенном в полтора раза размере. Если предусмотрена выплата аванса, обеспечение не может быть меньше него (ч. 1 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Обратите внимание: обеспечение не может быть меньше аванса, предусмотренного контрактом (ч. 1 ст. 37 Закона N 44-ФЗ). Однако участнику, к которому согласно ч. 1 и 2 ст. 37 Закона N 44-ФЗ применены антидемпинговые меры, аванс не выплачивается (ч. 13 ст. 37 Закона N 44-ФЗ). Полагаем, данные условия могут привести к нарушению прав участников, если размер аванса будет существенно превышать полуторный размер обеспечения. За разъяснениями по данному вопросу рекомендуем обратиться в Минфин России.

Пример формулировки при НМЦК более 15 млн руб., если контрактом не предусмотрена выплата аванса

Если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в п. __ настоящей документации.

При проведении аукционов и электронных конкурсов с НМЦК (максимальным значением цены контракта) 15 млн руб. и менее установите в документации условия о том, что, если участник снизил НМЦК (начальную сумму цен единиц товара (работы, услуги)) на 25 и более процентов, при заключении контракта у такого участника есть два варианта действий (ч. 2, 3, 5 ст. 37 Закона N 44-ФЗ):

- предоставить обеспечение исполнения контракта, [увеличенное](#) согласно [ч. 1 ст. 37](#) Закона N 44-ФЗ;

- подтвердить свою добросовестность и предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном в документации. Для подтверждения добросовестности участнику нужно предоставить вместе с подписанным проектом контракта информацию, содержащуюся в реестре контрактов и подтверждающую исполнение им трех контрактов (с учетом правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке. Они должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек. Цена одного из них должна составлять не менее 20% от НМЦК (максимального значения цены контракта), указанной в извещении (документации).

Пример формулировки для электронной закупки с НМЦК 5 млн руб. и менее, если контрактом не предусмотрена выплата аванса

Если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после того, как участник:

- предоставит вместе с подписанным проектом контракта увеличенное в полтора раза обеспечение исполнения контракта по сравнению с размером, указанным в п. ___ настоящей документации;

- предоставит вместе с подписанным проектом контракта обеспечение исполнения контракта в размере, указанном в п. ___ настоящей документации, и информацию, содержащуюся в [реестре контрактов](#), отражающую исполнение им в течение трех лет до даты подачи заявки трех контрактов (с учетом правопреемства). Такие контракты должны быть исполнены без применения к участнику неустоек. Цена хотя бы одного из исполненных контрактов должна составлять не менее 20% от начальной (максимальной) цены контракта.

При проведении закрытых конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса с НМЦК (максимальным значением цены контракта) 15 млн руб. и менее установите антидемпинговые требования в обычном порядке с учетом следующего. Информацию о добросовестности требуйте предоставлять не на этапе заключения контракта, а в составе заявки на участие в конкурсе. Если участник не предоставит такую информацию, то обеспечение исполнения контракта он предоставляет в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации ([ч. 4 ст. 37](#) Закона N 44-ФЗ).

При проведении конкурса или аукциона на закупку товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения (продовольствие, средства для оказания скорой медицинской помощи в экстренной (неотложной) форме, лекарства, топливо), помимо общих антидемпинговых мер установите в документации требование о предоставлении участником обоснования предложенной цены контракта (суммы цен единиц товара), если он снижает НМЦК (начальную сумму цен единиц товара) на 25 и более процентов. При закрытых конкурсе, конкурсе с ограниченным участием, двухэтапном конкурсе требуйте данное обоснование в составе заявки, а в остальных случаях - вместе с подписанным проектом контракта (ч. 9, 10 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Такое обоснование может включать гарантийное письмо от производителя с указанием цены и количества товара (за исключением случая, когда невозможно определить его количество), документы, подтверждающие наличие товара у участника, иные документы и расчеты, которые подтверждают возможность поставки товара по предложенной цене (сумме цен единиц товара).

Пример формулировки при электронной закупке товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения, если известно количество требуемого товара

Если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта с учетом антидемпинговых мер, указанных в п. __ настоящей документации, а также обоснования предложенной цены в виде гарантийного письма производителя товара с указанием цены и количества товара, либо документов, подтверждающих наличие товара у участника, либо иных документов и расчетов, которые подтверждают возможность поставки товара по предложенной участником цене.

При проведении конкурса на выполнение НИОКР, технологических работ или оказание консультационных услуг кроме общих антидемпинговых мер вы можете установить в документации разные величины значимости критериев оценки заявок в зависимости от величины снижения НМЦК. Для заявок со снижением в 25 и более процентов установите величину значимости критерия "цена контракта" в размере 10%. Для остальных заявок устанавливайте величины значимости критериев в общем порядке с учетом [Правил](#) оценки заявок N 1085 (ч. 7, 8 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Что делать заказчику, если участник демпингует

Если участник, с которым должен заключаться контракт по итогам электронной закупки, снизил НМЦК (начальную сумму цен единиц товара (работы, услуги)) на 25 и более процентов, направьте ему на подписание проект контракта в общем порядке.

После того как участник вернет подписанный контракт, проверьте размер представленного им обеспечения исполнения контракта.

Если НМЦК (максимальное значение цены контракта) превышала 15 млн руб., а демпингующий участник представил обеспечение в стандартном размере, признайте его уклонившимся от заключения контракта (ч. 6 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

При НМЦК (максимальном значении цены контракта) 15 млн руб. и менее, если участник предоставил стандартное обеспечение, проверьте сведения об исполненных контрактах, которые участник направил для подтверждения своей добросовестности. Сверьтесь с реестром контрактов. Если информация не представлена, недостоверна или не соответствует **минимальным условиям**, при которых участник считается добросовестным, признайте участника уклонившимся от заключения контракта (ч. 5 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Составьте протокол и зафиксируйте в нем факт уклонения. Разместите протокол на площадке и в ЕИС не позже чем на следующий рабочий день после признания участника уклонившимся (ч. 13 ст. 83.2 Закона N 44-ФЗ). Направьте в течение трех рабочих дней сведения об уклонившемся участнике в антимонопольную службу для включения в РНП (ч. 4 ст. 104 Закона N 44-ФЗ).

В этих случаях вы можете заключить контракт с участником, занявшим второе место, если он на это согласен (ч. 14 ст. 83.2 Закона N 44-ФЗ). Если цена контракта (сумма цен единиц товара (работы, услуги)), предложенная вторым участником, тоже снижена на 25 и более процентов от НМЦК (максимального значения цены контракта), применяйте к нему такие же антидемпинговые меры, что и к первому участнику (ч. 11 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Если проводили закрытые конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, сведения о добросовестности участник предоставляет в составе заявки. Отклоняйте заявку, только если установили, что сведения недостоверны. В остальных случаях, даже если информация вовсе не представлена, не отклоняйте заявку. Участник все еще может соблюсти антидемпинговые требования и представить увеличенное обеспечение исполнения при заключении контракта (ч. 4 ст. 37 Закона N 44-ФЗ).

Если проводили закупку товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения, помимо указанных выше мер проверьте представленное участником закупки обоснование цены контракта (суммы цен единиц товара). При закрытых конкурсе, конкурсе с ограниченным участием, двухэтапном конкурсе оно представляется в составе заявки, в остальных случаях - на этапе заключения контракта. Когда такого обоснования нет или, по вашему мнению, оно не подтверждает возможность поставить продукцию по предложенной участником цене, сделайте следующее ([ч. 10 ст. 37 Закона N 44-ФЗ](#)):

- отклоните заявку - если проводили закрытые конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс;
- признайте участника уклонившимся от заключения контракта - если проводили иную закупку.

При оценке обоснования цены контракта (суммы цен единиц товара) учтите, что [Закон N 44-ФЗ](#) не содержит критериев оценки или исчерпывающих требований к такому обоснованию. Это может быть как гарантийное письмо от производителя с информацией о количестве и цене товара (если известно количество закупаемого товара), так и документы, подтверждающие наличие товара у участника или подготовленный участником расчет, подтверждающий возможность поставить товар по сниженной цене ([ч. 9 ст. 37 Закона N 44-ФЗ](#)).

Выплата аванса при исполнении контракта не осуществляется участнику, к которому согласно [ч. 1 и 2 ст. 37 Закона N 44-ФЗ](#) применены антидемпинговые меры ([ч. 13 ст. 37 Закона N 44-ФЗ](#)).

Особенности применения антидемпинговых мер при закупке среди СМП (СОНО)

Если закупка проводится среди СМП (СОНО), участник освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом антидемпинговых мер, если до заключения контракта предоставит сведения, содержащиеся в [реестре контрактов](#), об исполнении им трех контрактов (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке. Такие контракты должны быть исполнены без применения к нему неустоек. Сумма их цен должна составлять не менее НМЦК (максимального значения цены контракта).

Если эти документы отсутствуют, то участник должен предоставить обеспечение исполнения контракта, в том числе с применением антидемпинговых мер. Оно рассчитывается от цены, по которой согласно [Закону N 44-ФЗ](#) заключается контракт, но не менее размера аванса ([ч. 6, 8.1 ст. 96 Закона N 44-ФЗ](#)).

Обратите внимание: обеспечение не может быть меньше аванса, предусмотренного контрактом ([ч. 1 ст. 37 Закона N 44-ФЗ](#)). **Однако**

участнику, к которому согласно ч. 1 и 2 ст. 37 Закона N 44-ФЗ применены антидемпинговые меры, аванс не выплачивается (ч. 13 ст. 37 Закона N 44-ФЗ). Полагаем, данные условия могут привести к нарушению прав участников, если размер аванса будет существенно превышать полуторный размер обеспечения. За разъяснениями по данному вопросу рекомендуем обратиться в Минфин России.