Систематизация способов закупок и их законодательного регулирования

Малахова Екатерина Евгеньевна,
Генеральный директор Учебного Центра «АЛЬЯНСЭНЕРГОКОНСАЛТ»,
Экспертного в области государственного и корпоративного заказа, член НАИЗ и ТПП, член рабочей группы Некоммерческого партнерства «Объединение профессиональных специалистов в области государственных, муниципальных и корпоративных закупок»

г. Москва,
2016

Совокупность нормативно-правового регулирования системы закупок

Международные соглашения РФ (*закупки на средства МБРР, ЕБРР, …*)

Конституция РФ

44-ФЗ «О контрактной системе…»

Антимонопольное законодательство

Гражданское законодательство (**Гражданский кодекс РФ**)

Законодательство о техрегулировании

44-ФЗ и иное законодательство о гос.закупках

Прочие законы и НПА

С 01.01.12. закон 223-ФЗ «О закупках …»

судебная практика

Закупки госкомпаний и субъектов естественных монополий

директивы и решения Правительства РФ

Торги — регулируются ГК РФ

Новая редакция вступила в силу с 01.06.2015

п.1 ст447 ГК РФ: «Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги»

п.4 ст.447 ГК РФ: «Торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса **или в иной форме, предусмотренной законом**. Выигравшим торги на **аукционе** признается лицо, ***предложившее наиболее высокую цену***, а по **конкурсу** - лицо, которое по ***заключению конкурсной комиссии***, заранее назначенной организатором торгов, предложило ***лучшие условия***

Торги

Биржевые торги

Аукцион

Конкурс

Цена -> max (заказчик-приобретатель продукции???)

Лучшие условия:
Цена -> min / max
Качество -> max
Сроки -> min
...

Конкурс - неконкурс

Конкурс (торги)

ст. 447-449 ГК РФ

▶Прямо предусмотрены права и обязанности организатора и участников конкурсов и аукционов

▶+ 223-ФЗ (с учетом сферы применения)

▶+135-ФЗ «О защите конкуренции»

Не конкурс (не торги?)

Запрос предложений

Запрос цен//котировок

Конкурентные переговоры

ст.307-310 ГК РФ

Общие правила об обязательствах :

•должны выполняться надлежащим образом

• односторонний отказ от исполнения и одностороннее изменение условий не допускаются, если иное прямо не установлено законом или договором

+ Правила ЭТП

Потенциально возможные способы закупок

Любые способы закупок могут применяться с использованием для их проведения (полностью или на отдельных стадиях) электронного документооборота

Разновидности конкурентных процедур

конкурсы	открытый или закрытый, одно- или двухэтапный, без проведения или с проведением предварительного отбора
аукционы	открытый или закрытый, в том числе аукцион в электронной форме (электронный аукцион).
запросы предложений	открытый или закрытый, одно- или двухэтапный, без проведения или с проведением предварительного отбора
запросы цен	однокритериальный выбор победителя / многокритериальный
конкурентные переговоры	с альтернативными предложениями / без альтернативных предложений
мелкие закупки	с сутевыми переговорами … с разъясняющими переговорами … без переговоров
электронный магазин	в электронной форме / в бумажной форме

+с возможностью частичной поставки и т.д.

Основное отличие 44-ФЗ от 223-ФЗ

44 Федеральный закон	223 Федеральный закон
Основное отличие и назначение	
Федеральный закон регулирует все закупки всех государственных заказчиков и полностью регулирует проведение торговой процедуры. Нарушение требований 44-ФЗ влечет отмену закупки и штрафы для госзаказчика, а участнику грозит занесение организации в РНП (Реестр недобросовестных поставщиков) Положительным моментом для поставщиков является гарантия того, что в случае победы контракт будет заключен и полностью оплачен.	Данный закон регулирует только общие принципы проведения закупок. Работая по 223-ФЗ заказчики должны сами разработать Положение о закупках для своей организации. В положении прописываются все требования к поставщикам и возможные способы определения победителя закупок.

Основное отличие 44-ФЗ от 223-ФЗ

44 Федеральный закон	223 Федеральный закон
Заказчики	
•Государственные бюджетные учреждения •Муниципальные бюджетные учреждения	•Организации с долей участия гос-ва более 50% •Компании занимающиеся регулируемыми видами деятельности (водоснабжение, энергетика и т.д.) •Организации субъекты естественных монополий (РЖД, нефтяные компании, газовые компании и т.п.) •Бюджетные организации, проводящие закупку за счет внебюджетных средств (собственные средства, средства субподряда, полученные гранты и т.п.)
Поставщики (участники)	
Юридические и физические лица, в том числе ИП	Юридические и физические лица, в том числе ИП

Основное отличие 44-ФЗ от 223-ФЗ

44 Федеральный закон	223 Федеральный закон
Способы закупочных процедур	
•электронный аукцион; •запрос предложений; •запрос котировок; •открытый конкурс; •аукцион в закрытой форме; •конкурс с ограниченным участием; •многоэтапный конкурс; •закрытая форма конкурсов; •закрытый конкурс с ограничением участия; •закупка у единственного поставщика.	•электронный аукцион; •запрос предложений; •запрос котировок; •открытый конкурс; •аукцион в закрытой форме; •конкурс с ограничением участия; •многоэтапный конкурс; •закрытая форма конкурсов; •закрытый конкурс с ограничением участия; • прочие способы.

Основное отличие 44-ФЗ от 223-ФЗ

44 Федеральный закон	223 Федеральный закон
Торговые площадки	
1. 5 площадок с бесплатной регистрацией и участием: Сбербанк-АСТ 2. РТС-Тендер 3. Роселторг 4. ММВБ 5. ЗаказРФ	Более 170 торговых площадок. Закон не ограничивает заказчиков в выборе ЭТП. Площадки могут иметь платный и/или бесплатный доступ на своё усмотрение с различными условиями участия.

Единое экономическое пространство размещения государственного заказа в РФ

Официальный сайт Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов

Москва

Сбербанк

Система Электронных Торгов

Татарстан

ЭЛЕКТРОННАЯ ТОРГОВАЯ ПЛОЩАДКА «ГОСЗАКУПКИ» ЭТП ММВБ

ММВБ

RTS

РТС

Независимый регистратор

Операторы электронных площадок

Способы закупок (ч. 2, ч. 3. ст. 3 223-ФЗ)

конкурс

аукцион

иные способы закупки (указать в положении)

Только название !!! Не указан порядок

Требования к способам закупок по 223-ФЗ

Статья 3 Закона 223-ФЗ:

2. **…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, **на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора** или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

3. **В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки.** При этом **заказчик обязан установить** в положении о закупке **порядок закупки указанными способами.**

Конкурс

Выигравшим торги признается – лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые **установлены в КД на основании положения о закупке** (ч.2 ст.3 223-ФЗ)

исходя из определения:

- несколько критериев: не обязательно цена
- критерии д.б. установлены в КД на основании положения
- порядок д.б. установлен в КД на основании положения

в соответствии с п.12) и п 13) ч.10 ст.4 223-ФЗ:

- в документации о закупке (ЛЮБАЯ ПРОЦЕДУРА!!!) (КОНКУРС И ЗАПРОС ПРЕДЛОЖЕНИЙ) д.б. указаны сведения, определенные положением о закупке, в. т.ч.:
  - критерии оценки и сопоставления заявок
  - порядок оценки и сопоставления заявок

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

Статья 17. Антимонопольные требования к **торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений**

▶1. При проведении **торгов, запроса котировок цен на товары** (далее - запрос котировок), **запроса предложений** запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложении преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложении, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложении.

▶2.<гос.закупки> …запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложении.

▶3. <гос.закупки> …запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложении .

▶4.Нарушение правил, установленных настоящей статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов, запроса котировок, запроса предложении и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок, запроса предложении сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

▶5. Положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о публичных закупках

ч.1 ст.27. Закупающая организация может проводить закупки с помощью:

a) открытых торгов;

b) торгов с ограниченным участием;

c) запроса котировок;

d) запроса предложений без проведения переговоров;

e) двухэтапных торгов;

f) запроса предложений с проведением диалога;

g) запроса предложений с проведением последовательных переговоров;

h) конкурентных переговоров;

i) электронного реверсивного аукциона; и

j) закупок из одного источника.

ч.2. Закупающая организация может использовать процедуру рамочного соглашения в соответствии с положениями главы VII настоящего Закона.

Ожидаемые изменения

Нормативное регулирование:

Законопроект 821534-6 (в Закон N 223-ФЗ):

•Ограниченный перечень способов закупок (аналог 44-ФЗ)

•Всегда публиковать НМЦК (не соответствует рекомендациям ОЭСР)

•Оплата по контрактам – только после выкладывания текста контракта в публичный реестр

Законопроект 623906-6 (в Закон N 44-ФЗ):

•С 2017 г. все закупки в эл.форме

•Порядок закупок корректируется

Кадры:

•Минтруда 10.09.2015 утвердило профессиональные стандарты

- «Специалист в сфере закупок» (приказ №625н);
- «Эксперт в сфере закупок» (приказ №626н)

•Сформулированы единообразно для закупок для «государственных, муниципальных и корпоративных нужд»

•Статья 195.3 ТК РФ о применении проф.стандартов вступает в силу с 01.07.2016 (ст.5 закона от 02.05.2015 № 122-ФЗ).

•Формируется Совет по проф.квалификациям в сфере закупок и поставок (актуализация проф.стандартов, программы обучения, оценка квалификации)

Инфраструктура:

Имеется

•zakupki.gov.ru, около 200 ЭТП, внутренние системы автоматизации

•Инструментальные средства контроля «тяготения» заказчиков к поставщикам, отклонений НМЦК и др.

Законопроекты:

•Закупки только в электронной форме, только через универсальные ЭТП

БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ!

Малахова Екатерина Евгеньевна,

Генеральный директор Учебного Центра «АЛЬЯНСЭНЕРГОКОНСАЛТ»,
Экспертного в области государственного и корпоративного заказа,
член НАИЗ и ТПП, член рабочей группы Некоммерческого партнерства «Объединение профессиональных специалистов в области государственных, муниципальных и корпоративных закупок»

Контакты:

e-mail: malahova@aeco.su

tel: +7 (977) 263 68 00