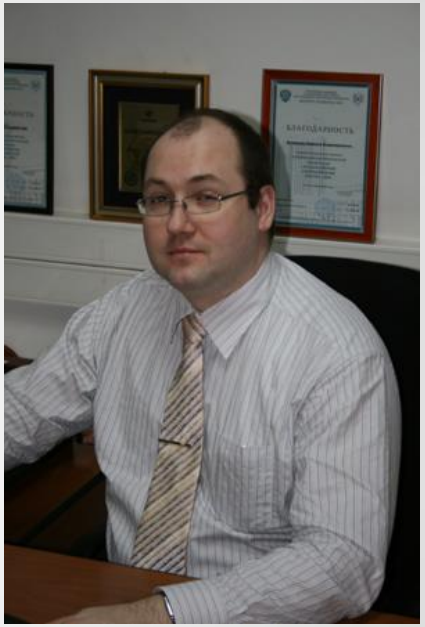
PERSIS
перспективные системы

Тендеры.ру

Как без внимания ФАС закупить те самые ТРУ?

Эксперт: **Кузнецов Кирилл Владимирович**
kirill@tendery.ru

Визитная карточка эксперта
Кирилл Владимирович Кузнецов



Руководитель **Центра эффективных закупок Tendery.ru**

Эксперт в области государственных (44-ФЗ), государственно-корпоративных (223-ФЗ) и корпоративных закупок (с 1997 г.).

Консультант по закупочной деятельности ряда крупных заказчиков.

Член Рабочей группы **Экспертного совета при Правительстве РФ** по вопросам совершенствования государственных закупок и государственных инвестиций и др.

Руководитель комитета по безопасности закупочной деятельности Национальной ассоциации институтов закупок (НАИЗ)

Проводит авторские и корпоративные семинары, преподает в

- Центре госзаказа РАНХиГС при Президенте РФ
- Институте управления закупками и продажами им. Соловьева НИУ-ВШЭ

и др.

Автор книг

- «Настольная книга поставщика и закупщика: торги, тендеры, конкурсы»
- «Конкурентные закупки: торги, тендеры, конкурсы»

Соавтор справочников

- «Государственный и муниципальный заказ»
- «Настольный справочник госзаказчика»

Почта: kirill@tendery.ru
Сайт: www.kkuznetsov.ru

Программа вебинара

1. Манипуляции при подготовке закупки:

- Этап подготовки закупки. Основные способы воздействия на будущий результат;
- Замочная скважина характеристик продукции. Точные и диапазонные значения. Товарный знак;
- Минное поле условий исполнения контракта.
- Точки особого внимания при подготовке закупочной документации.

2. Способы автоматизации госзакупок:

- Задачи, которые госзаказчики могут автоматизировать;
- Распространенные программные средства для автоматизации госзакупок.

Ключевые точки управления результатом

Выбор по цене
(ЭА, ЗК и т.п.)

Проект договора

Техническое задание

Многокритериальный выбор
(ОК, ЗП и т.п.)

Квалификация

Практика - Что такое ТЗ?

- Техническое задание – термин не определен, подразумевает требования к предмету закупки, включая основные условия исполнения контракта.

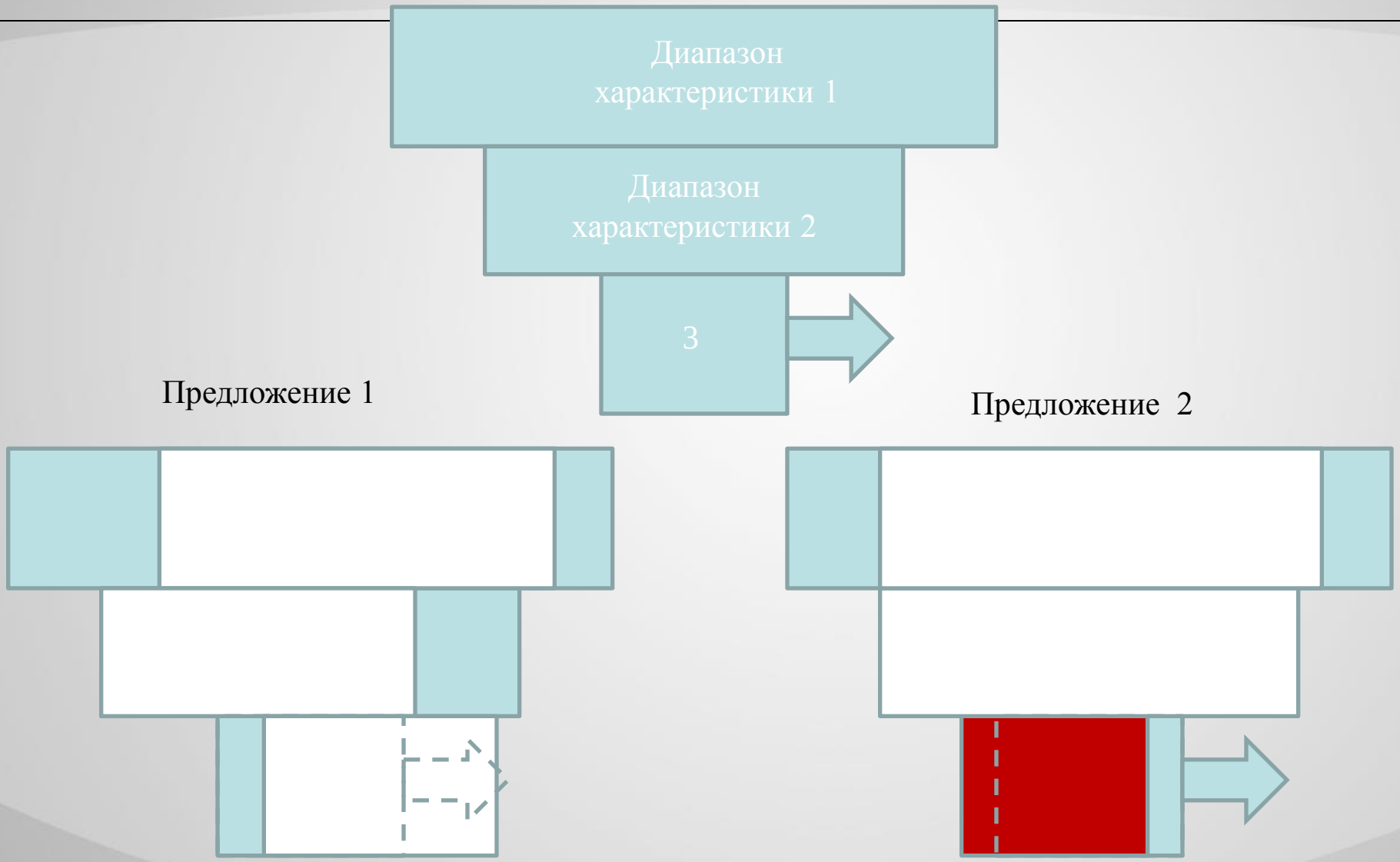
- Индивидуально для каждой закупки, но возможно установление общих требований.

- Готовится специалистами в предметной области.

- Должно учитывать
  - 44-ФЗ,
  - 135-ФЗ
  - законодательство о техническом регулировании.

- Может не выделяться в отдельный раздел документации закупки.

«Замочная скважина» характеристик

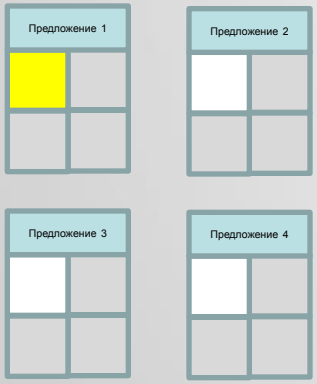


Основные приемы формирования ТЗ под конкретное решение

Метод уникальной характеристики

Описание объекта закупки

Метод ключевых точек



Чем больше параметров, тем сложнее вычислить ключевые точки

Описание объекта закупки не должно указывать на товар единственного производителя
Решение ФАС России от 21.01.2015 по делу N П-28/15.

- Заказчик установил требования к техническим характеристикам закупаемых автомобилей, которым, по мнению участника закупки, соответствуют только две модели **одного производителя** ("Lada Kalina Hatchback" и "Lada Largus"), что приводит к ограничению конкуренции.

- ФАС России признала жалобу участника обоснованной, а заказчика нарушившим положения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Техническое задание

ТЗ

«Паззл»

Торговая марка + характеристики эквивалентности

№	Характеристика	Допустимый диапазон	Обоснование необходимости характеристики

Описание объекта закупки

- Объект закупки
  - Постоянные значения
  - Диапазонные значения
  - Изменяемые значения

Письмо МЭР России № Д28и-1616 от 19.08.2014 г.

Заказчикам так же следует в инструкции по заполнению заявки (п. 2, ч. 1 ст. 64 44-ФЗ) прямо указывать на недопустимость указания в заявке диапазона значений из технических регламентов, стандартов и т.п. вместо конкретных показателей.

Описание объекта закупки

- описание объекта закупки должно носить **объективный характер.**

- **указываются** функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

- **не должны включаться** требования или указания в отношении:
  - товарных знаков,
  - знаков обслуживания,
  - фирменных наименований,
  - патентов,
  - полезных моделей,
  - промышленных образцов,
  - наименование места происхождения товара,
  - наименование производителя,
  - требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, кроме предусмотренных законом случаев.

Товарные знаки*. Случаи использования

1. Если не имеется другого способа, обеспечивающего **более точное и четкое** описание характеристик объекта закупки.

2. Если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта.

Обязательным является включение "или эквивалент", **за исключением**

•**несовместимости** товаров, на которых размещаются другие ТЗ, и **необходимости обеспечения взаимодействия** таких товаров с товарами, используемыми заказчиком,

•а также случаев **закупок запасных частей и расходных материалов** к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, **в соответствии с техдокументацией** на указанные МиО.

Пример «совместимости». Картриджи.

SAMSUNG

ELECTRONICS RUS Co.

LLC «Samsung Electronics Rus Company»
10, Vozdvizhenka str.
125009 Moscow, Russian Federation
Tel. + 7 495 540 4200
Fax + 7 495 797 2373

ООО «Самсунг Электроникс Рус Компани»
Российская Федерация, 125009 г. Москва,
Ул. Воздвиженка, 10
Тел. + 7 495 540 4200
Факс + 7 495 797 2373

№ [redacted] от [redacted] 2014 г.

Информационное письмо

ООО «Самсунг Электроникс Рус Компани», являясь уполномоченным импортером компьютерной техники и бытовой электроники производства SAMSUNG в Российской Федерации, настоящим сообщает, что компания SAMSUNG не дает лицензии на производство, восстановление, заправку картриджей для печатного оборудования SAMSUNG. На основании этого компания SAMSUNG не подтверждает эквивалентность (совместимость) картриджей сторонних производителей оригинальным картриджам производства SAMSUNG, в смысле ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Компания SAMSUNG настоятельно не рекомендует использовать неоригинальные расходные материалы в своих печатных устройствах. Использование неоригинальных расходных материалов может привести к:

Описание требований к картриджу «картридж должен быть совместим с техникой заказчика»

Запрос представительства производителя о совместимости конкретного картриджа (товарного знака) из заявки участника закупки

Отклонение при ответе о несовместимости

Стандартные показатели

- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки **стандартных показателей**, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии **с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании**.
- если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться **обоснование необходимости использования других показателей**, требований, обозначений и терминологии;

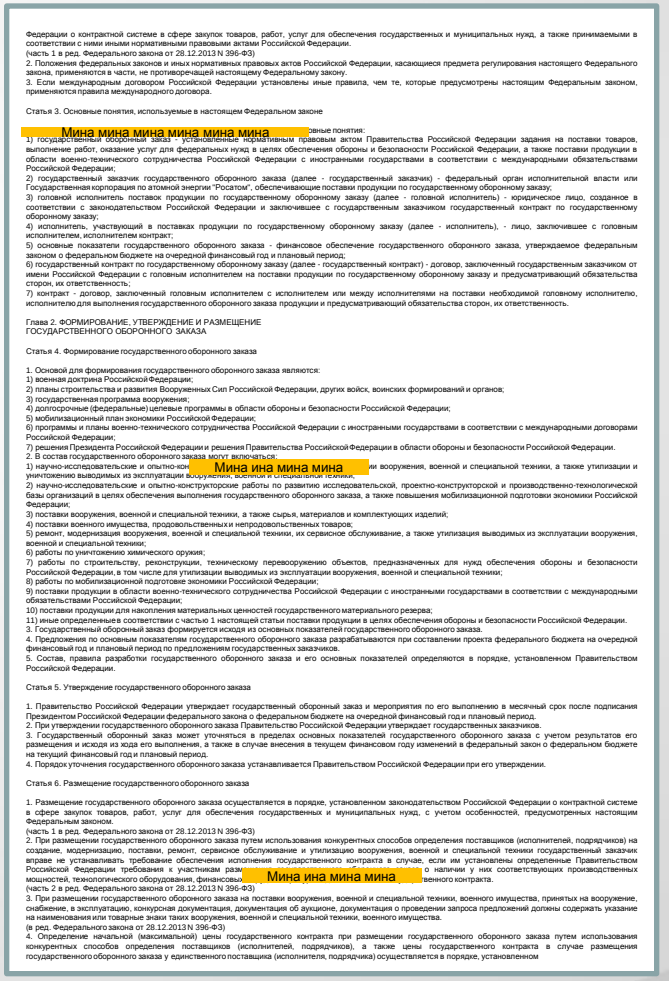
Необоснованное несоответствие ГОСТ

Решение УФАС Санкт-Петербурга по делу № 44-2099/14 от 06.11.2014

- В п. 3.1 раздела 2 технического задания аукционной документации перечислены ГОСТы, которым должны соответствовать товары и материалы, используемые при выполнении работ.
- …заказчик при описании требований к товарам использует нестандартные показатели и их значения, **при этом обоснование использования** нестандартных показателей (значений) **в аукционной документации отсутствует**, например:
  - п. 5 «Арматурная сталь класса А-I диам. 12 мм» - установлено требование к максимальной овальности, которая, в свою очередь, ГОСТ 5781-82 не регламентируется, кроме того, для указания значения максимальной овальности необходимо произвести математические вычисления;
  - п. 8 «Бетон W 4, В25 (М350), F200, П3 (К3 10 мм)» установлено требование к минимальной крупности зерен во фракции крупного заполнителя, ограниченной наибольшей крупностью зерен этого заполнителя, которое ГОСТ 26633-2012 не регламентируется;
  - п. 13 «Смеси асфальтобетонные марка I горячая пористая крупнозернистая» - установлено требование к индексу пенетрации битума с единицой измерения «% массы», у значения «индекса» нет единицы измерения, «индекс» не измеряется ни в «% массы», ни в «% по массе».

«Заминированная» документация

- Как правило – сложная, объемная, запутанная
- Сложная объемная инструкция по заполнению заявки (если «или», то подразумевается…, если “;”, то…)
- В документацию могут быть включены «подводные камни»
- В длинном однотипном перечне могут таиться единичные отклонения (10, 10, 10, … , 11, 10, 10, 10…)
- Части единых требований разнесены по документации, возможны дополнения и условия, отменяющие другие (противоречия)



Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.
(часть 1 в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)
2. Положения федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, касающиеся предмета регулирования настоящего Федерального закона, применяются в части, не противоречащей настоящему Федеральному закону.
3. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, применяются правила международного договора.

Статья 3. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе

Мина мина мина мина мина мина овные понятия:
1) государственный оборонный заказ - установленные нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации;
2) государственный заказчик государственного оборонного заказа (далее - государственный заказчик) - федеральный орган исполнительной власти или Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", обеспечивающие поставки продукции по государственному оборонному заказу;
3) головной исполнитель поставок продукции по государственному оборонному заказу (далее - головной исполнитель) - юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации и заключившее с государственным заказчиком государственный контракт по государственному оборонному заказу;
4) исполнитель, участвующий в поставках продукции по государственному оборонному заказу (далее - исполнитель), - лицо, заключившее с головным исполнителем, исполнителем контракт;
5) основные показатели государственного оборонного заказа - финансовое обеспечение государственного оборонного заказа, утверждаемое федеральным законом о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период;
6) государственный контракт по государственному оборонному заказу (далее - государственный контракт) - договор, заключенный государственным заказчиком от имени Российской Федерации с головным исполнителем на поставки продукции по государственному оборонному заказу и предусматривающий обязательства сторон, их ответственность;
7) контракт - договор, заключенный головным исполнителем с исполнителем или между исполнителями на поставки необходимой головному исполнителю, исполнителю для выполнения государственного оборонного заказа продукции и предусматривающий обязательства сторон, их ответственность.

Глава 2. ФОРМИРОВАНИЕ, УТВЕРЖДЕНИЕ И РАЗМЕЩЕНИЕ
ГОСУДАРСТВЕННОГО ОБОРОННОГО ЗАКАЗА

Статья 4. Формирование государственного оборонного заказа

1. Основой для формирования государственного оборонного заказа являются:
1) военная доктрина Российской Федерации;
2) планы строительства и развития Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов;
3) государственная программа вооружения;
4) долгосрочные (федеральные) целевые программы в области обороны и безопасности Российской Федерации;
5) мобилизационный план экономики Российской Федерации;
6) программы и планы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными договорами Российской Федерации;
7) решения Президента Российской Федерации и решения Правительства Российской Федерации в области обороны и безопасности Российской Федерации.
2. В состав государственного оборонного заказа могут включаться:
1) научно-исследовательские и опытно-кон Мина ина мина мина ии вооружения, военной и специальной техники, а также утилизации и уничтожению выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники;
2) научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы по развитию исследовательской, проектно-конструкторской и производственно-технологической базы организаций в целях обеспечения выполнения государственного оборонного заказа, а также повышения мобилизационной подготовки экономики Российской Федерации;
3) поставки вооружения, военной и специальной техники, а также сырья, материалов и комплектующих изделий;
4) поставки военного имущества, продовольственных и непродовольственных товаров;
5) ремонт, модернизация вооружения, военной и специальной техники, их сервисное обслуживание, а также утилизация выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники;
6) работы по уничтожению химического оружия;
7) работы по строительству, реконструкции, техническому перевооружению объектов, предназначенных для нужд обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, в том числе для утилизации выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники;
8) работы по мобилизационной подготовке экономики Российской Федерации;
9) поставки продукции в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации;
10) поставки продукции для накопления материальных ценностей государственного материального резерва;
11) иные определенные в соответствии с частью 1 настоящей статьи поставки продукции в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации.
3. Государственный оборонный заказ формируется исходя из основных показателей государственного оборонного заказа.
4. Предложения по основным показателям государственного оборонного заказа разрабатываются при составлении проекта федерального бюджета на очередной финансовый год и плановый период по предложениям государственных заказчиков.
5. Состав, правила разработки государственного оборонного заказа и его основных показателей определяются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

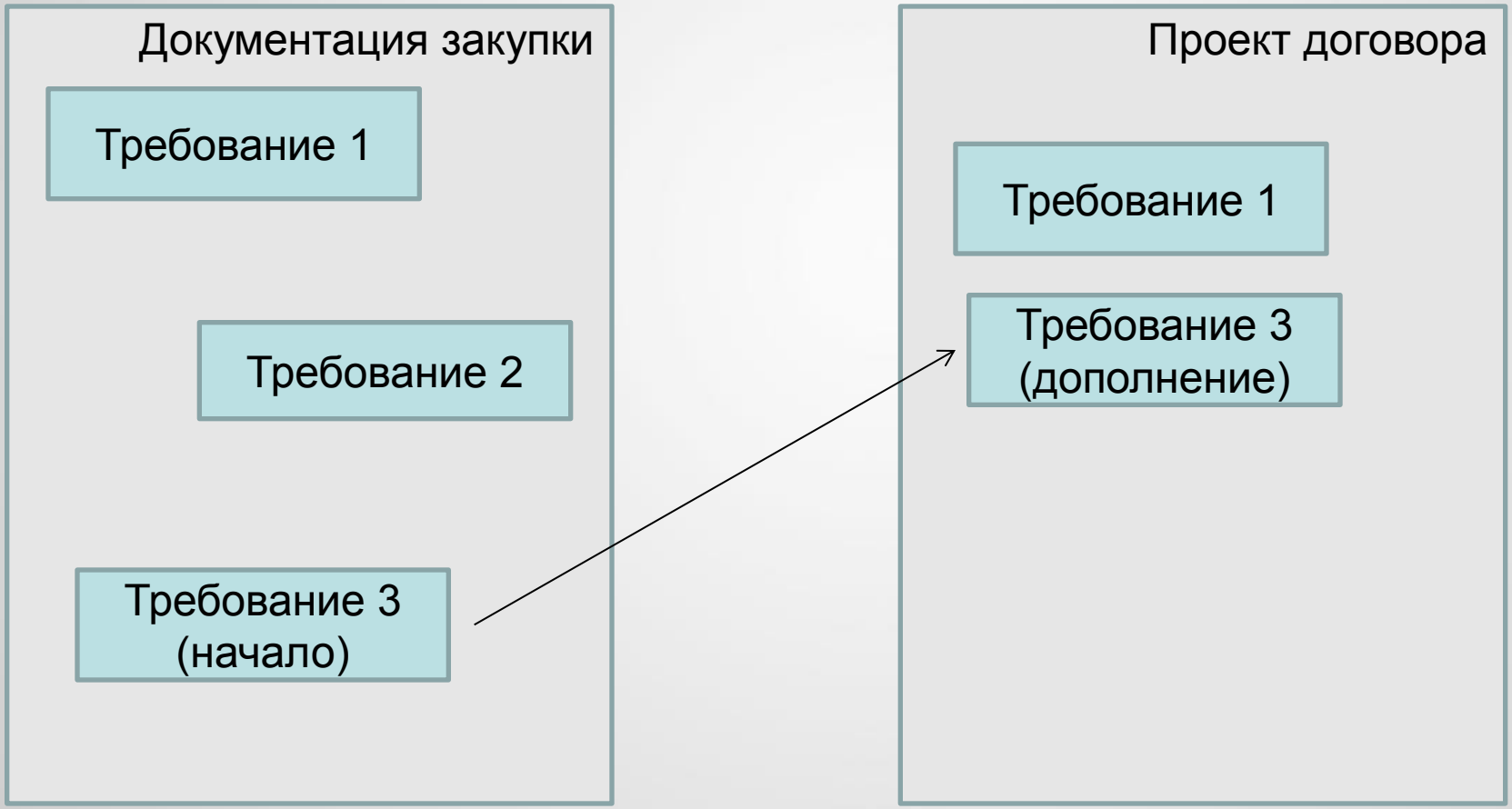
Статья 5. Утверждение государственного оборонного заказа

1. Правительство Российской Федерации утверждает государственный оборонный заказ и мероприятия по его выполнению в месячный срок после подписания Президентом Российской Федерации федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период.
2. При утверждении государственного оборонного заказа Правительство Российской Федерации утверждает государственных заказчиков.
3. Государственный оборонный заказ может уточняться в пределах основных показателей государственного оборонного заказа с учетом результатов его размещения и исходя из хода его выполнения, а также в случае внесения в текущем финансовом году изменений в федеральный закон о федеральном бюджете на текущий финансовый год и плановый период.
4. Порядок уточнения государственного оборонного заказа устанавливается Правительством Российской Федерации при его утверждении.

Статья 6. Размещение государственного оборонного заказа

1. Размещение государственного оборонного заказа осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с учетом особенностей, предусмотренных настоящим Федеральным законом.
(часть 1 в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)
2. При размещении государственного оборонного заказа путем использования конкурентных способов определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) на создание, модернизацию, поставки, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и специальной техники государственный заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения государственного контракта в случае, если им установлены определенные Правительством Российской Федерации требования к участникам разм Мина ина мина мина о наличии у них соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых венного контракта.
(часть 2 в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)
3. При размещении государственного оборонного заказа на поставки вооружения, военной и специальной техники, военного имущества, принятых на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, конкурсная документация, документация об аукционе, документация о проведении запроса предложений должны содержать указание на наименования или товарные знаки таких вооружения, военной и специальной техники, военного имущества.
(в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)
4. Определение начальной (максимальной) цены государственного контракта при размещении государственного оборонного заказа путем использования конкурентных способов определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков), а также цены государственного контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется в порядке, установленном

Документация закупки и договор



Смешение в одной позиции продукции с разными характеристиками

Продукция 1

- Характеристика 1
- Характеристика 2
- Характеристика 3

ИЛИ

Продукция 2

- Характеристика 1
- Характеристика 3
- Характеристика 4

Заявка → Продукция 1 →

- Характеристика 1
- Характеристика 2
- Характеристика 3
- ~~Характеристика 4~~

Фиктивные объемы задач

- Жесткие требования, формально обязательные, но которые могут существовать «только на бумаге» (поддержка в режиме 7х24, ежечасный осмотр территории, постоянный запас материалов не менее…, по запросу заказчика выполняется…)

- Значительные объемы «виртуальных», в том числе «сопутствующих» услуг

- Компенсация снижения цены (в виде оплаты за фиктивные услуги по другому договору)

Примеры ограничительных требований к продукции

- Формирование лота: искусственно укрупнение (труба или труба+изоляция+крепеж+установка, все лекарства – единой закупкой);
- Закрытые спецификации - требования соответствуют продукции конкретного производителя (консерватизм потребителя);
- «Затачивание» под «своих». Необоснованные требования к продукции (точные характеристики, уникальные диапазоны характеристик, уникальные технические решения);
- Необоснованные требования по соответствию стандартам, ТУ и т. п.;
- Излишние требования по упаковке и пр.

Пример. Упаковка.

УФАС по РО по делу № 1591/03 от 11.08.2014г.

Из ДЭА

- Упаковка должна состоять из не менее чем 2х индивидуальных упаковок, разных размеров шириной более 32,5 см., глубиной более 15 см. и высотой более 11,8см.

В заявке участника закупки:

- Упаковка состоит из 2х индивидуальных упаковок, разных размеров шириной 33 см., глубиной 16 см, и высотой 12 см.

Основание для отклонения: участник предложил упаковку из 2х индивидуальных упаковок **одинаковых размеров**, что не соответствует требуемым значениям показателей поставляемого товара

Пример. ГОСТ и дополнительные требования

Из ДЭА

- Писсуар: Фарфоровый; Водопоглощение **не более 5 %**; ГОСТ 15167-93.

Вопрос: какой показатель водопоглощения корректно указать в заявке?

ГОСТ 15167-93 «Изделия санитарные керамические. Технические условия»

п. 5.2.2.:
водопоглощение изделий не должно быть более:

- фарфоровых – 1%,
- полуфарфоровых – 5%,
- фаянсовых – 12%.

Пример 2. ГОСТ и дополнительные требования

Решение ФАС по делу К–1799/14 от 08.12.2014

- …указание Заказчиком в документации об Аукционе требования для толщины стали «не менее 2 мм», из которой должны быть выполнены квадраты, размером не менее 60х60 мм**, не соответствуют требованиям ГОСТ 14637-89, что вводит участников закупки в заблуждение** и не позволяет заполнить заявку на участие в Аукционе надлежащим образом.

- Указанные действия Заказчика нарушают пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и **содержат признаки состава административного правонарушения**, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КОАП РФ.

4.2. Утверждение … документации … с нарушением требований, предусмотренных законодательством РФ о контрактной системе…

- штраф на должностных лиц в размере трех тысяч рублей

Закупочная документация

- Смешение различных единиц измерения (например, м-см-мм);
- Запутанная документация;
- Невозможная для копирования техническая часть документации (например, ПСД в графическом виде).

Вуалирование ограничений

Пример:

- …Прочность крепления подошвы с верхом обуви должна соответствовать ГОСТ 21463-87 **и быть свыше 55 Н/см.**

- **…**Физико-механические показатели кожи для подкладки обуви из шкур крупного рогатого скота должны соответствовать ГОСТ 940-81, **при этом должны выполняться данные таблицы 3.**

- **Срок службы** полуботинок мужских: 24 месяца **минимум**.
- **Гарантийный срок эксплуатации** полуботинок мужских: **более 12 месяцев.**

- Вся обувь должна быть новая, не бывшая в эксплуатации, **выпуска 2015 года.**

Проект договора

- Условия проекта договора не содержат всех условий документации закупки («тяжелое» ТЗ - «легкий» договор);
- Условия проекта договора, приемлемые лишь конкретным поставщикам (сроки поставки, платежа, порядок приемки и т. п.);
- «Белые пятна» в проекте договора (сложные требования, исполнение которых может быть формально документировано);
- Нечеткие условия договора («возможна выплата аванса», «оплата по мере поступления средств» и т. д.);

Способы снижения рисков

- Типовые документы закупки;
- Централизация, закупка через уполномоченный орган;
- Ограничение возможности внесения изменений (изменение=новая закупка);
- Участнику – анализ прошлых закупок заказчика с целью выявления оснований для отклонений («закладок» и др.);

Исполнение контракта

- Изменение условий договора, дозакупки;
- Изменение технических спецификаций (если в договоре не конкретизовалась продукция);
- Выборка объема, расторжение по частичному исполнению;
- «Временное хранение» – при срыве сроков поставки «своим» поставщиком.
- Штрафные санкции;
- Приемка продукции (приемка несоответствующей, частично соответствующей, «плата» за приемку);
- Оплата продукции («по мере поступления средств»);
- Сокрытие неисполнения договора;
- Приемка не поставленной продукции;
- Уклонение от требования выплаты неустойки, штрафов и пеней.

Пример. Расторжение по взаимному согласию (манипуляции с количеством).

	Условная рыночная цена	Предложение Поставщика
Прибор 1	5 000 руб.	5 500 руб.
Прибор 2	4 000 руб.	3 000 руб.
Итого	9 000 руб.	8 500 руб.

Что делать дальше?

- Для получения информации о проводимых мастер-классах, консультациях и семинарах направьте запрос на info@tendery.ru
- С услугами Центра эффективных закупок можно ознакомиться в разделе «Услуги» портала www.tendery.ru
- Изучить практику и пообщаться с опытными коллегами можно на форуме портала www.tendery.ru

Тендеры.ру

PERSIS
перспективные системы

Спасибо за внимание!

Вас ждет вторая часть семинара,

на которой вы узнаете о том, как обсуждаемые проблемы можно решить с помощью автоматизации.