

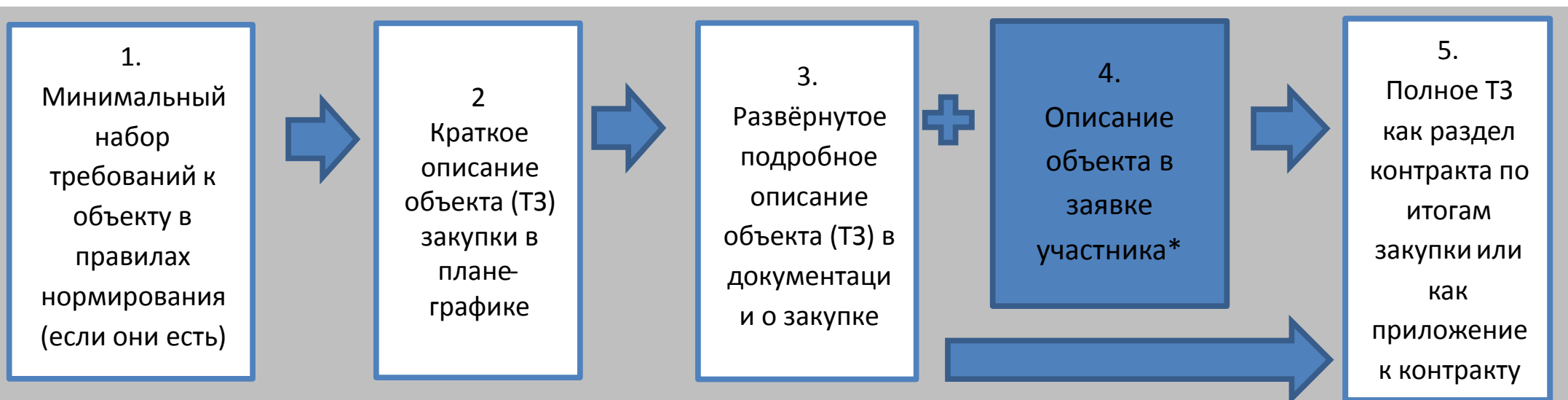
Техническое задание для закупок по Закону № 44-ФЗ

-

ЗНАЧЕНИЕ ТЕХНИЧЕСКОГО ЗАДАНИЯ (ТЗ) ДЛЯ ЗАКАЗЧИКА

- Выбор победителя по низкой цене производится без ущерба для заданного заказчиком уровня качества
- ТЗ обязательно включается в документацию о закупке и размещается в ЕИС (**ТЗ = описание объекта закупки**)
- Заявки, не соответствующие требованиям ТЗ, отклоняются
- Товар, работы, услуги (далее - ТРУ), поставляемые, выполняемые, оказываемые по контракту, но не соответствующие требованиям ТЗ, не принимаются

«ЖИЗНЬ» ТЗ ОТ ПЛАНИРОВАНИЯ ДО ПОСТАВКИ



** - если по условиям закупки участнику дается возможность и/или возлагается на него обязанность привести собственные уточненные параметры, например, конкретный товарный знак*

«Баланс» задач при формировании ТЗ и способы его составления

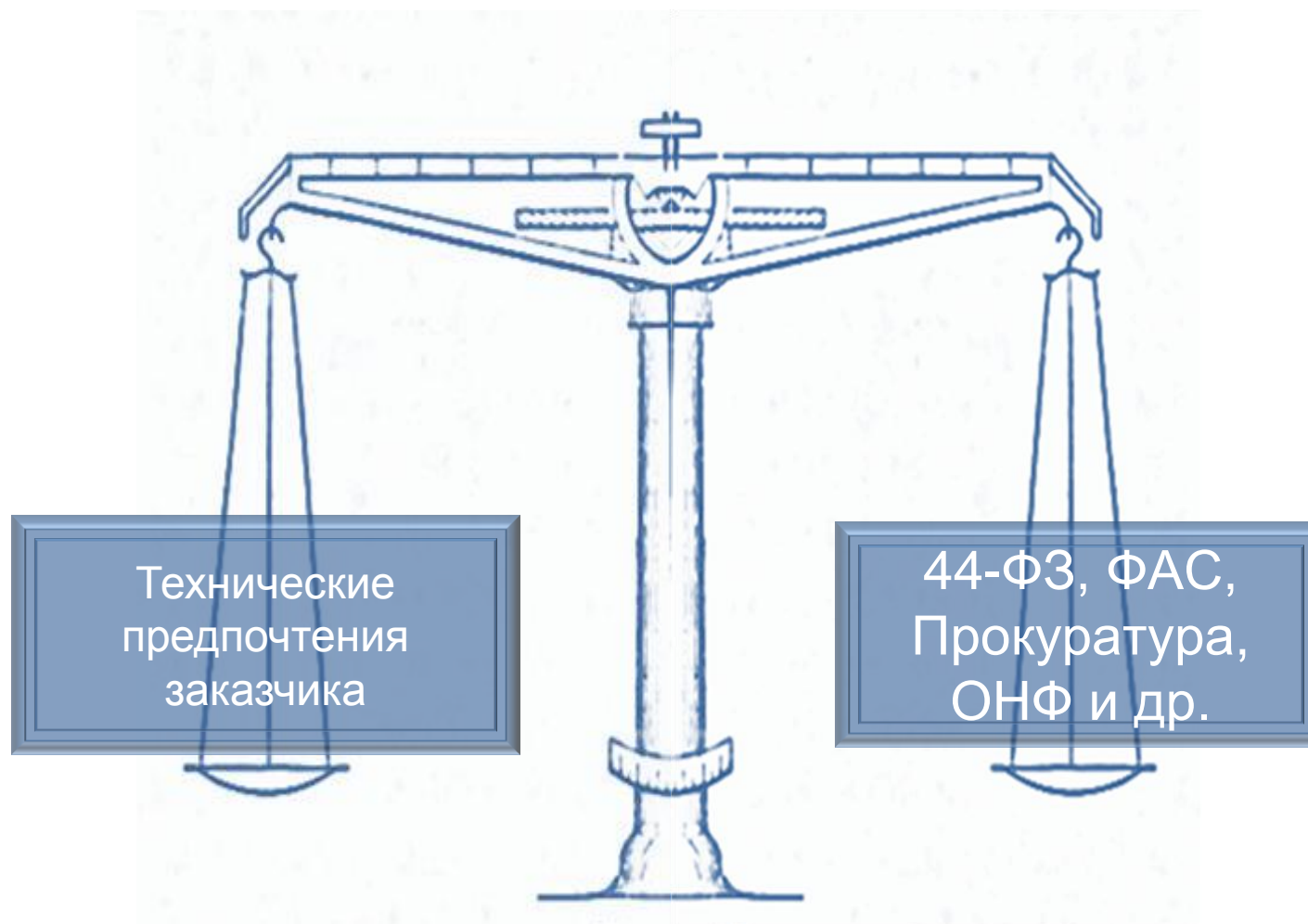
- 1.установить такие требования к продукции, чтобы закупить качественные товары, работы, услуги
- 2.не ограничить конкуренцию за счет установления чрезмерных требований

Способы составления ТЗ:

- ☐ привлечь штатного специалиста заказчика по предмету закупки;
- ☐ привлечь по контракту (договору) стороннюю организацию для подготовки ТЗ;
- ☐ изучить рынок предложений;
- ☐ изучить на ООС примеры успешных ТЗ других заказчиков;
- ☐ в конкурсе в отдельных случаях – провести двухэтапный конкурс
- ☐ ?? ТЗ пишет будущий победитель ??



ЧТО ВАЖНЕЕ ДЛЯ ЗАКАЗЧИКА?



Типичные проблемы:

ТЗ не соответствует сложившейся практике и рекомендациям ФАС РОССИИ

критерии взаимозаменяемости систем кохлеарной имплантации (письмо ФАС России от 04.06.2013 №АЦ/21733/13)

разъяснения для применения при проведении торгов на поставку лекарственного средства МНН «Сальбутамол» (письмо ФАС РФ от 12 декабря 2013 года № АК/50317/13)

разъяснения о возможности размещения заказа на поставку лекарственных препаратов с МНН «Доцетаксел» (письмо ФАС РФ от 11 декабря 2013 года № АК/50082/13)

о закупках лекарственных препаратов с МНН «Интерферон альфа-2b» (письмо ФАС России от 6 апреля 2014 года № АК/13610/14)

о взаимозаменяемости лекарственных препаратов для парентерального питания (письмо ФАС России от 19.05.2014 №ИА/19950/14)

о взаимозаменяемости диализаторов (письмо ФАС России от 07.07.2014 №АЦ/27205/14)

-

И дальше ФАС также будет продолжать давать такие разъяснения....

Основные правила подготовки ТЗ по Закону № 44-ФЗ:

1. Должно быть основано на правилах нормирования
2. Должно учитывать антимонопольные требования
3. Должно соответствовать Закону № 44-ФЗ
4. Должно быть подготовлено с учетом требований законодательства о техническом регулировании
5. Должно учитывать требования законодательства об энергетической эффективности и энергосбережении
6. Должно учитывать пожелания конечного потребителя



Правила перечислены в порядке убывания их значимости!

Ключевые отличия ТЗ по Закону №44-ФЗ от ТЗ по Закону № 223-ФЗ

44-ФЗ	223-ФЗ
Жёсткие требования к ТЗ (описанию объекта закупки) непосредственно в самом законе (ст.33)	Жёстких требований в ТЗ в законе нет, но могут быть в положении о закупке самого заказчика
По общему правилу указывать товарные знаки, иные средства индивидуализации, производителя, страну происхождения строго запрещено	Закон не запрещает указание на товарные знаки, производителя, страну происхождения в ТЗ. ОДНАКО в последнее время ФАС нередко усматривает в действиях заказчика признаки ограничения конкуренции при наличии таких указаний

УЧЕТ АНТИМОНОПОЛЬНЫХ ТРЕБОВАНИЙ ПРИ ПОДГОТОВКЕ ТЗ

- Заказчик самостоятельно принимает решение о формировании лота, в том числе о его укрупнении или разделении;
- Общероссийские классификаторы не влияют на формирование лотов и не обосновывают их
- Разделение лотов на «мелкие» – всегда (?) соответствует законодательству;
- Для «крупного» или «разнородного» лота следует доказать соблюдение двух условий:
 - 1) Конкуренция не ограничивается (есть множество лиц, способных выполнить ТЗ в полном объеме);
 - 2) Указанные в ТЗ товары, работы, услуги функционально и технологически взаимосвязаны (?)



Нормы, ограничивающие произвольное формирование лотов

Закон № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 3 ст. 17

... при проведении торгов, запросов котировок, запросов предложений ... **запрещается ограничение конкуренции** между участниками **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, запросов котировок, запросов предложений**

КоАП РФ, ч. 4.1 ст. 7.30

4. ... включение **в состав одного лота** товаров, работ, услуг, **технологически и функционально не связанных** между собой,

-

влечет наложение административного штрафа в размере 1 % Н(М)ЦК, но не менее **10** тыс.р. и не более **50** тыс.р.

ТЗ ДОЛЖНО СООТВЕТСТВОВАТЬ СТ.33 ЗАКОНА № 44-ФЗ

- Указываются характеристики объекта: функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупок (при необходимости)
- Документация о закупке **должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых ТРУ требованиям заказчика**. При этом указываются MAX и (или) MIN значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.
- Должны использоваться, где это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся характеристик объекта закупок в соответствии с техрегламентами, ГОСТ и т.д.
- При невозможности использования стандартных показателей, терминологии пр. заказчик включает обоснование невозможности в документацию.
- Особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством РФ.

Обязательное использование стандартных показателей, единиц измерения

В ДОКУМЕНТАЦИИ ЗАКАЗЧИКА:

49	Вата минеральная	Средняя плотность	не менее 36 <u>кг/см²</u>
----	------------------	-------------------	--------------------------------------

В ГОСТе

Наименование	Наименование	Обозначение	
		международное	русское
Плотность	килограмм на кубический метр	<u>kg/m³</u>	кг/м ³

В соответствии с п. 5.2.2 ГОСТ 8.417-2002 Примеры производных единиц СИ, образованных с использованием основных единиц СИ, приведены в таблице выше.

Таким образом, Заказчиком использованы показатели, не соответствующие ГОСТ.

// Решение Краснодарского УФАС от 11 августа 2016 года, закупка № 0218100003216000066

О «неконкретных показателях» в ТЗ и заявке

- **В документации:** значения показателей «производительность», «время» являются неконкретными, изменяемыми.
- **В ТЗ:** позиции №22 Кулер для выдачи питьевой воды (напольный):
Производительность нагрева, л/ч – не менее 5;
Производительность охлаждения, л/ч – не менее 2».
- **В заявке участника:**
Кулер для выдачи питьевой воды (напольный)
Товарный знак отсутствует. Страна производства Россия:
Производительность нагрева, л/ч–5;
Производительность охлаждения, л/ч–2
- **ФАС России:** отклонение правомерно. Не надо было указывать конкретные значения.

Решение ФАС России по закупке № 0173100004515002125

В ОПИСАНИИ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ НЕЛЬЗЯ УКАЗЫВАТЬ:



1. товарные знаки,
2. знаки обслуживания,
3. фирменные наименования,
4. патенты,
5. полезные модели,
6. промышленные образцы,
7. наименование места происхождения товара,
8. наименование производителя.

Все это - либо средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий либо результаты интеллектуальной деятельности, которым предоставляется такая же правовая охрана, как и средствам индивидуализации (глава 76 ГК РФ, ст. 1225 ГК РФ).

ТЗ готовится с учетом законодательства о техническом регулировании

- Федеральный закон от 27.12.2002 №184-ФЗ «О техническом регулировании»
- Технические регламенты лучше указывать, но если не указаны, все равно применяются
- ❖ **ГОСТы в ТЗ можно указывать! Даже если ГОСТ необязательный, но он указан в ТЗ – он становится обязательным для сторон договора**
- ❖ Но не существует *ОБЯЗАННОСТИ* указывать ГОСТы
- ❖ Участники не обязаны знать ГОСТы и давать характеристики из них (кроме случая, когда заказчик сам скопировал позиции из ГОСТа в ТЗ)
- ❖ ТУ (тех.условия) и СТО, как правило, нельзя указывать.
- Участникам достаточно «повторять» ТЗ и давать конкретные значения
- «Сужение», «улучшение» характеристик, предусмотренных нормативно-технической документацией ФАС может расцениваться **как нестандартные показатели**, как ограничение конкуренции (см. след слайд).

Превышение требований ГОСТов, технических регламентов в ТЗ заказчиком – нарушение ст. 33 Закона № 44-ФЗ

Позиция заявителя – избыточные требования в ТЗ, превышающие ГОСТ по позициям Бинт марлевый, Маски одноразовые, Вата медицинская.

Неправомерно в один лот объединены перевязочные средства, шприцы, мед.одежда.

Позиция УФАС: заказчик был обязан придерживаться требований ГОСТ 1172-93 (по бинтам), ГОСТ 5556-81 (по вате) и т.д. Если заказчик требует продукцию «лучше ГОСТа», документация должна содержать обоснование таких повышенных требований.

Признать жалобу обоснованной, закупку аннулировать.

// Решение Липецкого УФАС от 19.05.2015 № 72с/15

ИЕРАРХИЯ ДОКУМЕНТОВ ТЕХНИЧЕСКОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В РФ

1. Технические регламенты (ТР ТС, ФЗ или ПП)	Применяются в любом случае, можно указывать или не указывать в ТЗ		
2. Документы национальной системы стандартизации (все документы утверждаются Росстандартом)	Национальные стандарты (ГОСТы)	}	Следует быть в их рамках
	Правила стандартизации		
	Рекомендации по стандартизации		
	Информ.-технические справочники		
	3. Стандарты Организаций (СТО, ТУ)	Не являются документами национальной системы стандартизации. Их указание может вести в ограничению конкуренции	



Национальные стандарты – ГОСТы, как правило, не носят обязательного характера, но отклонение от них требует обоснования в документации (см. п.2 ч.1 ст.33)

Технических регламентов много, но они пока выпущены не на всю продукцию:

- Технический регламент о безопасности зданий и сооружений
- Технический регламент о требованиях пожарной безопасности
- Технический регламент о безопасности лифтов
- Технический регламент о безопасности машин и оборудования
- Технический регламент о безопасности колесных транспортных средств
- Технический регламент о безопасности аппаратов, работающих на газообразном топливе
- Технический регламент о требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту
- Технический регламент на соковую продукцию из фруктов и овощей
- Технический регламент на молоко и молочную продукцию
- Технический регламент на масложировую продукцию
- Технический регламент о требованиях безопасности крови, её продуктов, кровезамещающих растворов и технических средств, используемых в трансфузионно - инфузионной терапии
- ...

До вступления в силу технических регламентов:

.... требования к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, установленные НПА, **подлежат обязательному исполнению только в части:**

- защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества;
- охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений;
- предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей, в том числе потребителей;
- обеспечения энергетической эффективности и ресурсосбережения.

Нормативные документы, устанавливающие на период до вступления в силу соответствующих технических регламентов обязательные требования к продукции... размещаются соответствующими ФОИВ в информационной системе общего пользования в электронной форме с указанием подлежащих обязательному исполнению структурных единиц (разделов, пунктов) этих актов и документов.

(ч.1 ст.46 закона «О техническом регулировании» 184-ФЗ) См. сайт www.gost.ru

ЧТО ПОДЛЕЖИТ обязательной сертификации и декларированию соответствия? (см. в Техрегламентах + в ППРФ от 01.12.2009 г. № 982)



- Сертификаты и декларации следует требовать только на стадии исполнения контракта
- В заявках их требовать нельзя

Например...

Сертификации подлежат: котлы водогрейные стационарные, фильтры для очистки воздуха (для кондиционеров), арматура трубопроводная, оружие спортивное и охотничье, сейфы, замки, сыворотки, препараты крови, вакцины, анатоксины и токсины и проч.

Декларированию соответствия подлежат: продукты питания, мебель бытовая и для общественных помещений (в т.ч. медицинская), лекарственные средства, медицинские изделия, бытовая химия, материалы лакокрасочные и проч.

Учет требований энергоэффективности при подготовке ТЗ

Статья 26 ФЗ «Об энергосбережении...» от 23.11.2009 № 261-ФЗ

1. Заказчики, УО, обязаны размещать заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд в соответствии с требованиями энергетической эффективности этих товаров, работ, услуг.
2. Требования э/э Т,Р,У, размещение заказов на которые осуществляется для государственных или муниципальных нужд, устанавливаются Минэкономразвития России.

Приказ Минэкономразвития РФ от 09.03.2011 № 88:

С 1 января 2012 г., должны иметь класс энергетической эффективности не ниже класса «А»:

холодильники, морозильники, бытовые стиральные машины, бытовые кондиционеры, воздухоохладители, электролампы; мониторы компьютерные; принтеры и копировальные аппараты; лифты и др.

Приказ Минэкономразвития РФ от 04.06.2010 № 229:

требования э/э в отношении:

Радиаторы отопления, смесители и краны, входные двери, счетчики э/э, стеклопакеты, осветительные приборы (доля осветительных приборов, отличных от светодиодов в 2017 году более 90%).

ТЗ должно учитывать пожелания конечного потребителя

ДА, если все ранее перечисленные правила соблюдены, то **МОЖНО**:

- Указать размеры, цвет, функциональные и иные характеристики
- Уточнить периоды, время, конкретные места поставок, особенности взаимодействия при оказании услуг
- Описать подробно материалы, особенности выполнения работ
- Описать методы испытаний при приемке
- Продумать комплект документов, который должен быть передан вместе с товаром на момент поставки
- Иное....

НЕТ, если пожелания потребителя противоречат правилам

Правила определения качества продукции (ст.469, 721 ГК РФ)

1. Поставщик (подрядчик) обязан передать заказчику товар (результат работ), качество которого **соответствует контракту**.
2. При отсутствии в контракте условий о качестве товара поставщик (подрядчик) обязан передать заказчику товар, **пригодный для целей**, для которых товар такого рода обычно используется. Если поставщик (подрядчик) при заключении контракта был поставлен заказчиком в известность о конкретных целях приобретения товара (целях использования), то поставщик (подрядчик) обязан передать заказчику товар (результат работ), пригодный для использования **в соответствии с этими целями**.
3. При продаже товара по образцу и (или) по описанию поставщик обязан передать заказчику товар, который **соответствует образцу и (или) описанию** (ч. 3 ст. 51 Закона № 44-ФЗ).
4. Если законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству товара (результату работ), то поставщик (подрядчик), обязан передать заказчику товар (результат работ), **соответствующий этим обязательным требованиям**. При этом ТЗ **может содержать повышенные требования к качеству** по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Гарантийные обязательства

Обычные ТРУ	<p>Заказчик при необходимости устанавливает требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара.</p> <p>Заказчик вправе установить период обеспечения исполнения контракта, продленным до окончания срока гарантии.</p>
Любые машины и оборудование	<p>Заказчик обязан установить требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара.</p> <p>Заказчик вправе установить период обеспечения исполнения контракта, продленным до окончания срока гарантии.</p>
Новые машины и оборудование	<p>То что выше + требование о предоставлении гарантии производителя И (ИЛИ) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с товаром.</p>

Вопросы в отношении: - гарантии производителя - гарантии поставщика

1. На какой срок (+ с какого момента срок считается);
2. В каком объеме (на что распространяется, на что - нет);
3. При каких условиях действует (при каких условиях эксплуатации сохраняется право на гарантийный ремонт);
4. В каком порядке выполняется гарантийный ремонт (*сроки, место, порядок уведомления о необходимости гарантийного ремонта, требования к гарантии на гарантийный ремонт, + дополнительные требования: предоставление подменного фонда, транспортировка, экспертиза, расходные материалы и т.д.*);
5. В каком документе фиксируются гарантийные обязательства;
6. В какой момент данный документ передается заказчику (получателю);
7. Чем обеспечивается выполнение гарантийных обязательств?

ОБЪЁМ ЗАКУПКИ

путем указания извещении и документации:

Точный объем в извещении обязательно указывается

1. Точного количества (по общему правилу): веса (нетто, брутто), объема, штук и др.

2. Максимального возможного количества (объема) с правом заказчика его **постепенной выборки по мере возникновения потребности (по заявкам)**

3. Порядка определения количества в пределах максимальной (начальной) цены контракта - по заявкам заказчика **исходя из цены за единицу по:**
техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки (п.2 ст.42 Закона 44-ФЗ)



Точный объем в извещении **НЕ** указывается

Порядок действий, в случаях отсутствия точного объема (п.2 ст.42)

1. Делается ДВА ПЕРЕЧНЯ:

перечень всех запчастей с ед.расценками (например, бампер - 500 руб., фара - 1000 руб. и т.д.)

перечень всех услуг с ед.расценками (например, замена масла - 1000 руб., 1 нормочас кузовного ремонта - 500 руб. и т.д.)

2. В извещении и документации указываются две цены:

- начальная цена контракта (сколько всего выделили на обслуживание - например, 1 млн)

- общая начальная цена запчастей и услуг (суммированные два перечня (п.1 и п.2), например, 5 млн)

3. Аукцион проводится с 5 млн.


4. По итогам аукциона главное - понять коэффициент снижения. Если на аукционе цена упала с 5 млн. до 4 млн, значит коэф.снижения 0,8.

5. Берем коэф. снижения (0,8 например) и применяем ко всем ед.расценкам из перечня 1 и перечня 2, тогда бампер - 400 руб., фара 800 руб., замена масла 800 руб., 1 нормочас кузовной ремонт 400 руб. и т.д.) - так получаем два прайса

6. **Закключаем контракт ровно на 1 млн руб. (НМЦК) и к нему прикладываем 2 прайса.**

7. В ходе исполнения контракта делаем только то, что нужно - меняем масло и фару. остальное не делаем. расплачиваемся по прайсу. "Вычерпываем" имеющийся 1 млн. Оплачиваем только по факту.

Если заказчик не имеет возможности точно указать количество закупаемой продукции...

1. Указать *некое максимальное количество*, рассчитав его условно исходя из финансирования (напр, ЛБО) и среднерыночной цены за единицу товара
2. Указать в контракте (в извещении и в конкурсной документации отдельно), что поставка должна будет осуществляться по конкретным заявкам заказчика (например, по еженедельным заявкам, по ежемесячным заявкам или *по возникновению потребности*, в такой заявке каждый раз указывается требуемый объем)
-  3. Указать в контракте, что не заказанная продукция не поставляется, не принимается заказчиком и не оплачивается заказчиком
4. В процессе исполнения контракта происходит постепенная «выборка» всего объема, причем к окончанию срока действия контракта, весь объем может быть так и не выбран

Если заказчик купил слишком много продукции...

Нельзя подписать дополнительное соглашение о сокращении объема поставляемой продукции (кроме случая, предусмотренного ст. 95 ч.1 п.1 подп.б) Закона о КС)

Можно расторгнуть контракт по соглашению сторон, «закрыв» его по акту, указав сколько фактически товаров было поставлено (услуг оказано, работ выполнено), что все это заказчиком оплачено и что стороны претензий друг к другу не имеют

Если заказчик купил слишком мало продукции...

Нельзя подписать дополнительное соглашение об увеличении объема поставляемой продукции (кроме случая, предусмотренного ст. 95 ч.1 п.1 подп.б) Закона о КС)

Можно осуществить новую закупку, но в пределах рамок №44-ФЗ, например:

аукцион + аукцион

аукцион + котировка,

аукцион + договор до 100/400 т.р.,

котировка + договор до 100/400 т.р.,

Но с соблюдением ограничений по объему котировок и малых закупок



Нарушения при описании объекта закупки

Указание средств индивидуализации товара (товарный знак, наименование производителя, ссылка на технические условия)
(п. 1 ч. 1 ст. 33)

Использование нестандартных показателей
(остаточный срок годности в процентах)
(п. 2 ч. 1 ст. 33, ст. 473 ГК РФ)

Отсутствие требования к гарантийному обслуживанию машин
(оборудования) (ч. 4 ст. 33)

Нарушение	Штраф
утверждение документации с нарушением требований законодательства (ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП)	3 тыс. руб.
включение в описание объекта закупки средств индивидуализации (ч. 4.1 ст. 7.30 КоАП)	1 % НМЦК (10 - 50 тыс. руб.)

НЕЛЬЗЯ УСТАНАВЛИВАТЬ ТРЕБОВАНИЯ О СОГЛАСОВАНИИ СТРОЙМАТЕРИАЛОВ С ЗАКАЗЧИКОМ ПОСЛЕ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНТРАКТА

Документацией об аукционе установлено следующее: «Вид марки стекла согласовывается после предоставления демонстрационных образцов». Комиссия приходит к выводу, что изменение условий исполнения контракта после предложения участника закупки в своей заявке на участие в Аукционе нарушает часть 1 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

// Решение ФАС России от 08.10.2015 по делу № К–1300/15

Типичные ошибки при разработке ТЗ:

1. Включение в один лот с выгодной продукцией одной «несуществующей» позиции;
2. Установление требований к товару, свойственных только товару одного производителя;
3. Указание слов «или эквивалент» без расшифровки критериев эквивалентности;
4. Установление требований к «квалификации» подрядчика (авторизованные сервисные центры, сертифицированные производителем специалисты...);
5. Требование предоставления «лишних» документов в заявке или при поставке;
6. «Потеря» отдельных требований заказчика к продукту в процессе разработки контракта;
7. Формальная приемка в ходе исполнения контракта.
8. Включение в один лот разнородной продукции;
9. В ТЗ на подряд слишком подробно описаны материалы;
10. Указание товарных знаков без слов «или эквивалент»;
11. Слишком краткое ТЗ
12. Указание страны происхождения товара;
13. Установление «нереальных» сроков поставки.

