Эконом-Эксперт

# ЗАКОН 44-ФЗ: ИЗМЕНЕНИЕ ХАРАКТЕРИСТИК ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ

## Часть 7 ст. 95 Закона 44-ФЗ

*Эксперт:*
*БОРОВЫХ Юлия Сергеевна, практик и преподаватель в сфере закупок, председатель Пермского отделения Гильдии отечественных закупщиков и специалистов по закупкам и продажам, автор статей в специализированных журналах*

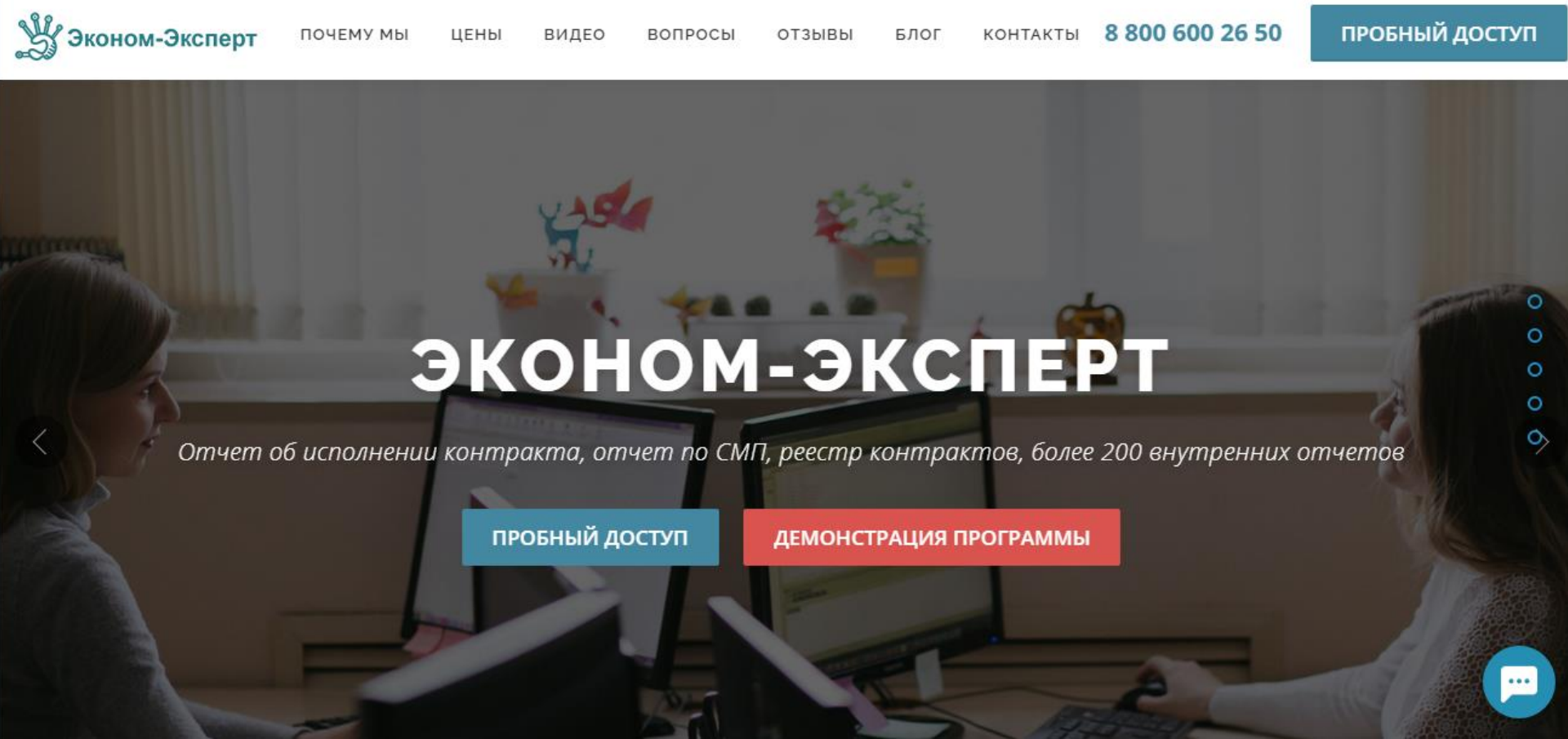
***Тел.: +7(909)7293692***
***Эл.почта: usborovyh@gmail.com***

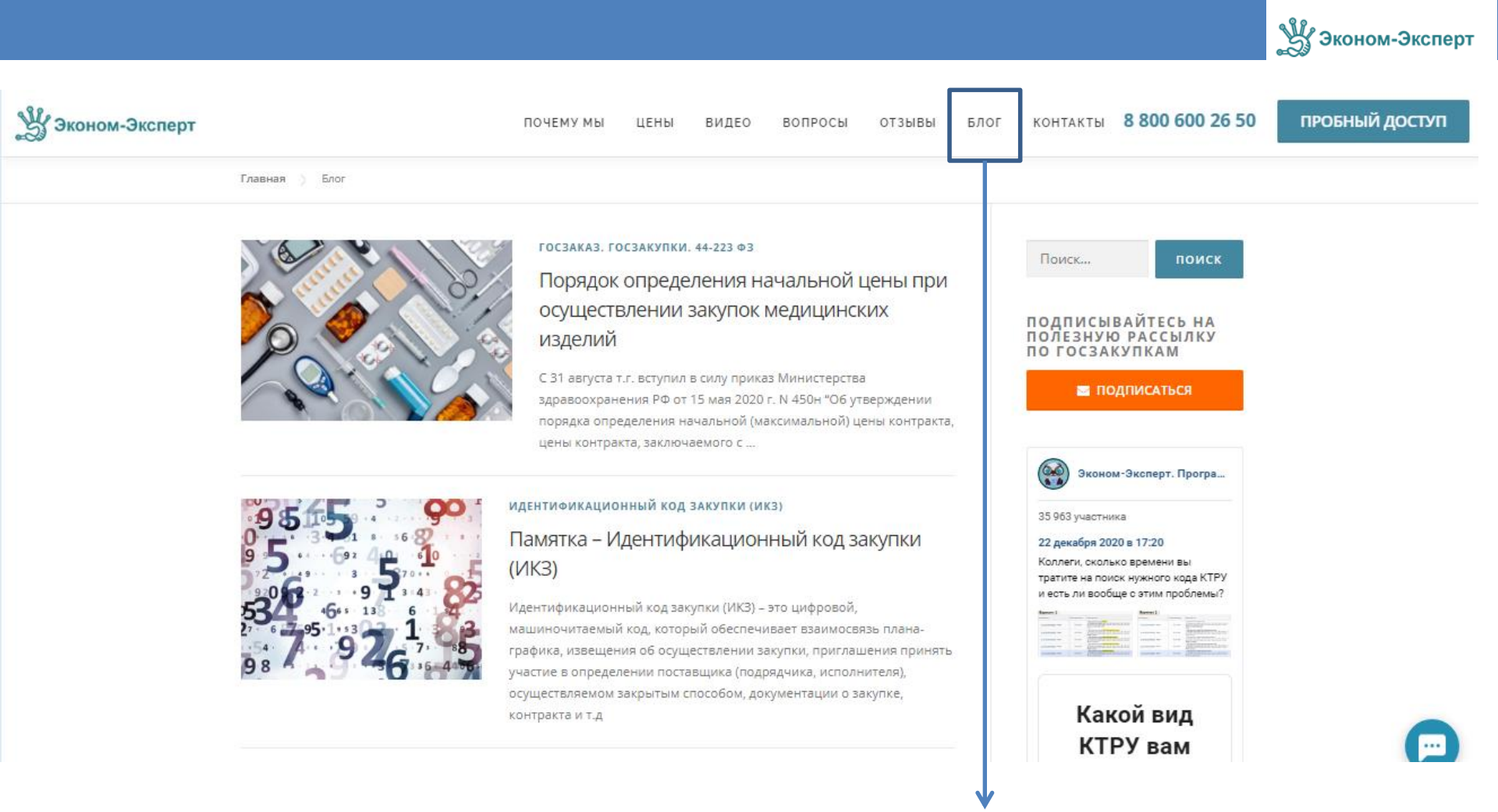
# ООО «ПЕРСПЕКТИВНЫЕ СИСТЕМЫ»

разработчик программ "Эконом - Эскперт.Договоры" и "Эконом - Эксперт.Онлайн"

Горячая линия: 8 (800) 600 26 50
E-mail: info@persis.ru
Официальный сайт компании - http://persis.ru

Телефон: 8 (342) 299 50 19
telegram-канал: https://t.me/zak44fz
сайт программы: https://zakupki44fz.ru






- *Актуальные статьи и полезные памятки по вопросам закупок.*
- *Материалы прошедших бесплатных вебинаров (записи вебинаров, презентации, дополнительные материалы)*

# Изменение характеристик

Часть 7 ст. 95

*«… При исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 настоящего Федерального закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком»*

| | |
|---|---|
| Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) | Любой способ: конкурентные способы, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)<br>▪ Такое условие может быть не предусмотрено изначально в контракте.<br>▪ Условие применяется только при исполнении контракта. |

# Какие условия можно менять в контракте

| | |
|---|---|
| Предмет контракта | Любой: поставка товара, выполнение работ, оказание услуг |
| Какие условия контракта можно менять | ▪ Изменить можно только качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) товаров, работ, услуг.<br>▪ Иные условия контракта (виды товаров, работ, услуг, объем, количество, цена контракта, сроки и т.п.), изменять нельзя.<br>▪ **ВАЖНО!** Изменения возможны только в сторону улучшения, если хотя бы один параметр ухудшается, то такое изменение незаконно.<br>▪ Критерии определения улучшенных характеристик не установлены, поэтому улучшение характеристик лучше подтвердить экспертным заключением «независимого» эксперта, экспертной организации *(но это не обязательно) (см. Письма Минэкономразвития России от 09.12.2014 N Д28И-2759 и N Д28и-2705, Минфина России от 07.11.2014 N 02-02-08/56116, от 07.11.2014 N 02-02-08/56115, а также от 16.06.2017 N 24-03-07/37745)*<br>▪ При определении требований к исполнению контракта приоритет имеют потребности заказчика, поэтому заказчик в контракте на выполнение работ может заменить одни материалы на другие, имеющие улучшенные характеристики, если это не повлечет изменения вида работ *Решение Свердловского областного суда от 27.09.2017 по делу N 72-1188/2017)* |

# Какие условия можно менять в контракте

| | |
|---|---|
| Какие условия контракта можно менять | ▪ Страна происхождения товара не является показателем его качества, технических и функциональных характеристик, **т.е. нельзя менять ТОЛЬКО страну происхождения, ссылаясь на ч.7 ст.95 Закона 44-ФЗ** *(Письмо Минфина России от 28.112019 N 24-03-07/92708).*<br>▪ При исполнении контракта **возможна замена товара одного производителя на товар другого производителя** с соблюдением ограничений в соответствии с частью 6 статьи 14 закона (соблюдение правил «национального режима») *(Письмо Минфина России от 28.11.2019 N 24-03-07/92675)*<br>▪ Взаимозаменяемость лекарственных средств определяется на основании параметров, указанных в ч. 2 ст. 27.1 Закона N 61-ФЗ, в соответствии с постановлением Правительства РФ от 5 сентября 2020 г. N 1360 "О порядке определения взаимозаменяемости лекарственных препаратов для медицинского применения« |

# Как меняем характеристики – позиция Минфина России

Законом N 44-ФЗ не регламентированы конкретные параметры качества, технических и функциональных характеристик (потребительских свойств), являющихся улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте.
При этом, по мнению Департамента, товары, работы, услуги, обладающие улучшенными параметрами, качествами, техническими и функциональными характеристиками (потребительскими свойствами) должны быть не хуже установленных в документации о закупке, контракте характеристик.
Таким образом, заказчик самостоятельно принимает решение о соответствии критерию улучшенности товара, работы, услуги, предлагаемых вместо предусмотренных контрактом товаров, работ, услуг…»

(*Письмо Минфина России от 11 сентября 2020 г. N 24-03-08/80055)*

«… **При этом страна происхождения товара, либо его производитель не являются показателем его качества, технических и функциональных характеристик**… «

*(Письмо Минфина России от 19 августа 2020 г. N 24-01-08/72672, от 13 августа 2020 г. N 24-01-08/71028, от 6 мая 2020 г. N 24-03-08/36238)*

# При замене товара - учитываем акты о нац.режиме

| № | НПА | Наименование товара | Замена страны при исполнении контракта |
|---|---|---|---|
| 1 | ПП РФ от 21.12.2019 N 1746 | Программно-аппаратные комплексы систем хранения данных, относящихся к коду ОКПД 26.20.2 | При исполнении контракта замена товара, сведения о котором содержатся в Реестре РРП, на товары, происходящие из иностранного государства, не допускается |
| 2 | ПП РФ от 30.04.2020 N 616 | Промышленные товары по перечню | Не допускается замена промышленных товаров, указанных в перечне, на промышленные товары, происходящие из иностранного государства (за исключением государств ЕАЭС) |
| 3 | ПП РФ от 30.04.2020 N 617 | Промышленные товары по перечню | При исполнении контракта, при заключении которого были отклонены заявки в соответствии с ограничениями, установленными постановлением, замена на иностранные товары не допускается |
| 4 | ПП РФ от 16.11.2015 N 1236 | Программы для электронных вычислительных машин и баз данных | Не вправе допускать замену программного обеспечения, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения или реестр евразийского программного обеспечения, на иное программное обеспечение |
| 5 | ПП РФ от 10.07.2019 N 878 | Радиоэлектронная продукция по перечню. | Не допускается замена:<br>- на продукцию, не содержащуюся в перечне<br>- на продукцию, не включенную в реестр РРП |

# При замене товара - учитываем акты о нац.режиме

| № | НПА | Наименование товара | Замена страны при исполнении контракта |
|---|---|---|---|
| 6 | ПП РФ от 22.08.2016 N 832 | Пищевые продукты | Если ПП применялось (заявки отклоняли), то не допускается замена:<br>- на иностранный товар<br>- на товар другого производителя, указанного в других допущенных заявках |
| 7 | ПП РФ от 30.11.2015 N 1289 | Лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП, для медицинского применения | Не допускается замена:<br>- на иностранный товар<br>- на товар другого производителя |
| 8 | ПП РФ от 05.02.2015 N 102 | Медицинские изделия по двум перечням:<br>1) перечень медицинских изделий<br>2) перечень медицинских изделий одноразового применения из ПВХ пластиков, иных пластиков, полимеров и материалов | Для перечня 1 не допускается замена:<br>- на иностранный товар<br>- на товар другого производителя<br>Для перечня 2 не допускается замена:<br>- на иностранный товар,<br>- на товар с превышением доли стоимости иностранных материалов,<br>- на товар другого производителя |
| 9 | Приказ Минфина от 04.06.2018 № 126н | Товары по перечню | Замена товара на иностранный не допускается |

# Реестр контрактов

В случае, если в соответствии с частью 7 статьи 95 Федерального закона при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, обозначенными в контракте, указываются следующие сведения:

- **реквизиты документов, подтверждающих согласование поставщиком и заказчиком поставки товара, выполнение работ или оказание услуг, качество, технические и функциональные характеристики** (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте (далее - документы о согласовании):

- **даты документов о согласовании**;

- **номера документов о согласовании** (при наличии);

- **сведения об изменении**:
  - информации об объекте закупки,
  - наименовании страны происхождения (при наличии)
  - информации о производителе товара (при наличии).

*Изменения оформляются дополнительным соглашением, подписанным сторонами контракта.*

*Однако в ряде случаев суды допускают поставку товара без оформления дополнительного соглашения. Если заказчик принял товар, подписал акт приемки-передачи и оплатил товар, это свидетельствует о достижении сторонами соглашения об изменении условий договора (пункт 3 статьи 438 ГК РФ, постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.12.2019 N 12АП-13046/19)*

*П.20 Порядка формирования информации, а также обмена информацией и документами между заказчиком и Федеральным казначейством в целях ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, утв. Приказом Минфина России от 19.07.2019 N 113н "*

# Административная ответственность за нарушения при исполнении контракта

| Состав | ДЛ | ЮЛ | Норма КоАП |
|---|---|---|---|
| **Изменение условий контракта**, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством | 20 000 | 200 000 *(и на заказчика и на поставщика)* | статья 7.32 часть 4 |
| **Изменение условий контракта**, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок и **такое изменение привело к дополнительному расходованию средств** соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ **или уменьшению количества** поставляемых товаров, объема выполняемых работ, оказываемых услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд | двукратный размер дополнительно израсходованных средств или цен товаров, работ, услуг, количество, объем которых уменьшены | | статья 7.32 часть 5 |