Ответы на вопросы, поступившие во время проведения публичных обсуждений результатов правоприменительной практики Калмыцкого УФАС России 25.04.2018г.

**1)Вопрос:** *«Размещение контракта после заключения осуществляется в отведенные законом сроки, казначейством в течении двух дней производится проверка и отказывают в размещении по какой либо причине, из за чего второе размещение происходит после окончания срока, отведенного законом. Как на это смотрит УФАС?»*

**Ответ:** В соответствии с действующим законодательством РФ о контрактной системе, в полномочия антимонопольного органа не входят функции в части контроля по размещению в ЕИС информации и документов государственного (муниципального) контракта после его заключения. При этом, по мнению УФАС России по РК, Заказчику необходимо обращаться в Управление Федерального казначейства по РК либо в техническую поддержку ЕИС. Обращаем Ваше внимание, что Федеральным казначейством Российской Федерации были изданы разъяснения «Об особенностях работы с функционалом ЕИС версии 7.5 в части контроля по ч.5 ст.99 Закона № 44-ФЗ, а также проверки контрактов, включаемых в Реестр контрактов, в соответствии с ППРФ № 1084» от 17.01.2018г.

**2)Вопрос:** *«Количество сотрудников ФАС, направляемых на проведение контрольного мероприятия в Сарпинском районе, продолжительность проверки? Проверка проводится в отношении всех муниципальных заказчиков или только Администрации Сарпинского РМО?»*

***Ответ:***В соответствии со статьей 25.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» контрольное выездное мероприятие проводится в соответствии с ежегодным планом проверок, утвержденного на 2018 год и приказом руководителя в составе трех членов Инспекции Калмыцкого УФАС России. Продолжительность проверки 1 месяц. Кроме того, с ежегодным планом проверок возможно ознакомиться на нашем официальном сайте wwww.kalmykia.fas.gov.ru в разделе «Проверки».

**3)Вопрос:** *«1) В случае выявления нарушений по закупкам, проводимым уполномоченным органом (Министерство экономики РК) предусмотрена субсидиарная ответственность (министерство-Заказчик)?*

*2) При нарушении сроков оплаты контракта наказание накладывается на контрактного управляющего. Но если руководитель, зная об ответственности, не предоставляет возможность оплаты?»*

**Ответ:** 1)Да, в случае выявления нарушений законодательства РФ о контрактной системе в действиях Заказчика либо Уполномоченного органа, контролирующий орган в сфере закупок в соответствии со ст. 99 ФЗ№44 вправе выдать предписание об устранении допущенных нарушений и передать должностному лицу Управления материалы, для возбуждения административного производства.

2) Согласно [статье 7.32.5](consultantplus://offline/ref=E542F1686544D5531D3DB68D7EB11037DE6E93593F2FB7EFD1D9C67A2DAE7313F9EC955921C2X8JFN) КоАП РФ нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей. Учитывая изложенное, должностное лицо заказчика несет административную ответственность, установленную [статьей 7.32.5](consultantplus://offline/ref=E542F1686544D5531D3DB68D7EB11037DE6E93593F2FB7EFD1D9C67A2DAE7313F9EC955921C2X8JEN) КоАП РФ. На основании [ст. 2.4](consultantplus://offline/ref=90FC5E1102255FFA9076A3AA53663AB6FC118DF074A85E2ED6300F1FC59E01489BC590AA31EA8AE4K8N9N) КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им нарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а также лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ. Тем самым, по мнению Управления, по данному составу ответственным должностным лицом Заказчика может являться то лицо, в служебные обязанности которого входят организационно- распорядительные функции.

**4)Вопрос:** *«1) Если аукцион проводится во 2 кв. 2018 года, а ПСД в ценах 4 кв. 2017 предыдущего года, экспертиза ПСД проведена в 1 кв. 2018г. необходимо ли пересчитать ПСД в ценах 2 кв. 2018г.?*

*2) Допускается ли подготовить ПСД заранее например: в ценах 4 кв. 2018г., и провести её экспертизу. Сам аукцион провести в следующем году с перерасчетом ПСД в тек.цены. Не потреб-ся ли в этом случае новая экспертиза?»*

***Ответ:***Поступившие вопросы не входят в полномочия и функции контроля антимонопольного органа. Данные вопросы находятся в ведении Министерства строительства, транспорта и дорожного хозяйства РК.

**5)Вопрос:** *«Возможна ли подача жалобы на положение документации, действие заказчика по выполнению работ по строительству, реконструкции объектов кап. строительства физ.лицом (ИП) если он не имеет допусков СРО, но может предложить цену < 3 млн.руб.?»*

***Ответ:*** В соответствии с письмом ФАС России (исх.№ ИА/3836/18 от 23.01.2018г.), в связи с вступившим в силу 11.01.2018 Федерального закона от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ «О контрактной системе» изменениями в ФЗ от 05.04.2014 44-ФЗ «О контрактной системе», а также поступающими запросами о разъяснении применения норм Закона о контрактной системе, ФАС России направило информационное письмо о применении положений ч.15.1 ст.99 закона о контрактной системе в части порядка рассмотрения жалоб на действия субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о контрактной системе, поступающих от физических лиц. Так, в соответствии со ст.48, ч.2-3.1 ст.52, ч.1 ст.55.8 Градостроительного кодекса РФ заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ, требующих членства в СРО, устанавливает в документации о закупке соответствующее требование к участникам закупок о предоставлении документа, подтверждающего членство в СРО.В свою очередь, Участник закупки для выполнения работ, требующих наличия членства в СРО, должен обладать Специальной правоспособностью. Учитывая изложенное, физические лица, в силу отраслевого законодательства не обладающие указанной правоспособностью, не могут являться участниками закупок, например, на выполнение работ, требующих наличия членства в СРО. На основании изложенного, при рассмотрении вопроса о принятии жалобы к рассмотрению, в случае поступления жалобы от физического лица на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о контрактной системе, в случаях отсутствия Специальной правоспособности на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, и необходимом для выполнения обязательств по заключенному договору, такая жалоба подлежит рассмотрению в порядке и сроки, установленные Федеральным законом от 2 мая 2006 года N 59-ФЗ "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации".В случае, если при рассмотрении вопроса о принятии указанной жалобы к рассмотрению невозможно установить законность установленного субъектом контроля требования к участникам закупки о наличии Специальной правоспособности на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, и необходимом для выполнения обязательств по заключаемому договору, такая жалоба подлежит рассмотрению в порядке, установленном ст.106 Закона о контрактной системе. Однако, если при рассмотрении такой жалобы комиссия по контролю в сфере закупок приходит к выводу о законности установления указанного требования и в силу отраслевого законодательства Российской Федерации физическое лицо не может обладать такой Специальной правоспособностью, то комиссия оставляет такую жалобу без рассмотрения в порядке ст.106 Закона о контрактной системе. Вместе с тем, жалоба указанного лица подлежит рассмотрению в порядке и сроки, установленные Законом о рассмотрении обращении граждан. По [общему правилу](consultantplus://offline/ref=0FD6DF8E50793635C7CE5A26A12DA587EC678C94204B85B56640EAC3957F36141C635E3CfFDDL) срок рассмотрения такой жалобы составляет 30 дней со дня ее регистрации и в [отдельных случаях](consultantplus://offline/ref=0FD6DF8E50793635C7CE5A26A12DA587EC678C94204B85B56640EAC3957F36141C635E3CFC363EFBfCD0L) может быть продлен не более чем на 30 дней.

**6)Вопрос:** *«Хотелось бы посмотреть слайд-шоу с обзором (кратким) изменений законодательства о контрактной системе, с кратким описанием изменений, с указанием статей, пунктов, подпунктов и с кратким пояснением изменений»*

***Ответ:***С докладом по теме «Изменения в 44-ФЗ» Вы можете ознакомиться на нашем официальном сайте wwww.kalmykia.fas.gov.ru в разделе «Публичные слушания».

**7)Вопрос:** *«1) Контроль за проведением торгов*

*2) Контроль рекламы и добросовестной конкуренции»*

***Ответ:***1)Контроль за проведением торгов антимонопольным органом осуществляется в соответствии с нормами Федерального закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок…», Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг…», Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» и иного действующего законодательства РФ о торгах.

2) Контроль рекламы и добросовестной конкуренции осуществляется органами ФАС в соответствии с Федеральным законом №38-ФЗ «О рекламе».

**8)Вопрос:** *«Применение ПП №1428 для проведения гос.закупок.»*

***Ответ:*** [Частью 2 статьи 111](consultantplus://offline/ref=955E09CACC4CA8D7E7B6468E9503372D76BD10A48268B0D22D8039A718CA97CB74A7022EE7665866N3XCM) Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок осуществления закупок, установленный [Законом](consultantplus://offline/ref=955E09CACC4CA8D7E7B6468E9503372D76BD10A48268B0D22D8039A718NCXAM) о контрактной системе, применяется к закупке, в отношении которой Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 1 статьи 111](consultantplus://offline/ref=955E09CACC4CA8D7E7B6468E9503372D76BD10A48268B0D22D8039A718CA97CB74A7022EE7665866N3X3M) Закона о контактной системе установлены особенности ее осуществления и (или) дополнительные условия исполнения контракта, с учетом таких особенностей и (или) таких условий. В соответствии с Постановлением Правительства РФ№1428 "Об особенностях осуществления закупки для нужд обороны страны и безопасности государства"заказчики не размещают в единой информационной системе информацию и документы, размещение которых предусмотрено Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B56347762A4A7E374D591A96A111EAFD228DFD3981881C30171E640992nDGCM), за исключением извещения об осуществлении в соответствии с настоящим постановлением закупки, проводимой в порядке, установленном для случая, предусмотренного [пунктом 2 части 2 статьи 84](consultantplus://offline/ref=B56347762A4A7E374D591A96A111EAFD228DFD3981881C30171E640992DC7ADA190E476ECEE3378Bn1G7M) Федерального закона."При этом: сведения о банковских гарантиях, предоставленных в качестве обеспечения заявок и (или) исполнения контрактов, заключенных в соответствии с настоящим пунктом, подлежат включению в закрытый реестр банковских гарантий; сведения о контрактах, заключенных в соответствии с настоящим пунктом, подлежат включению в реестр контрактов, содержащий сведения, составляющие государственную тайну.

**9)Вопрос:** *«1) В случае установления Заказчиком дополнительных требований при выполнении строительных работ, где НМЦК превышает 10 млн.руб., в соответствии с постановление Правительства от 04.02.2015г. РФ №99 «Об установлении дополнительных требований», может ли Участник подтвердить свое соответствие, данным требованиям предоставив копию исполненного договора субподряда?*

*2) По мнению судов (Постановление двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.05.2017г. По делу №А06-9310/2016, Постановление Арбитражного суда поволжского округа от 28.09.2017 №Ф06-23987/2017) о том что, при описании характеристик к материалу, в том числе требования к физико-химическим свойствам материала и его составным частям не является нарушение норм законодательства РФ, в том числе 135-ФЗ «О защите конкуренции» и 44-ФЗ «О контрактной системе». Такое мнение противоречит письму ФАС России от 01.07.2016 года №ИА/44536/16, которое по своей сути не является нормативно-правовым актом и носит рекомендательный характер. Хотелось бы услышать комментарии УФАС по Республике Калмыкия на данную ситуацию»*

***Ответ***: 1) Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B418CC0CD451DEFF362BC4480EBB2BE6595B2D9057783114396F74B1B95AWFJ) от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=B418CC0CD451DEFF362BC4480EBB2BE65951289059773114396F74B1B95AWFJ) от 4 февраля 2015 г. N 99, иными нормативными правовыми актами антимонопольный орган не уполномочен давать разъяснения по вопросам применения упоминаемого постановления Правительства Российской Федерации, в том числе установленного им перечня документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям. Между тем, [пунктом 2](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111E04AD364FD299EC122A2A6208A0DC5C1E3E6C35E450CBzBZBJ) приложения 1 к Постановлению N 99 установлено дополнительное требование к участникам закупок на выполнение строительных работ (включенных в коды [41.2](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111405AF3940D299EC122A2A6208A0DC5C1E3E6C37E351C0zBZ8J), [42](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111405AF3940D299EC122A2A6208A0DC5C1E3E6C37E352CEzBZCJ), [43](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111405AF3940D299EC122A2A6208A0DC5C1E3E6C37E355CCzBZBJ) (кроме кода [43.13](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111405AF3940D299EC122A2A6208A0DC5C1E3E6C37E355C0zBZDJ)) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014) в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. руб., о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих работ за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке. Документами, подтверждающими соответствие участника закупки указанному дополнительному требованию, являются: - копия исполненного контракта (договора);- копия акта (актов) выполненных работ (за исключением случая, если застройщик сам осуществлял строительство);- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых указанное разрешение не выдается в соответствии с градостроительным законодательством РФ). Таким образом, в составе заявки участника закупки должен быть представлен хотя бы один контракт (договор) стоимостью не менее 20% начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка, в отношении одного объекта. При этом такой контракт должен быть исполнен участником закупки в полном объеме. [Постановление](consultantplus://offline/ref=17E9923C9E8F7F3C62AD872C400242BD111E04AD364FD299EC122A2A62z0Z8J) N 99 не содержит специальных положений в отношении полноты представляемого в составе заявки контракта, а также указаний, позволяющих представить такой контракт не в полном объеме. Следовательно, по мнению Управления, в данном случае, участнику в качестве подтверждения наличия опыта необходимо предоставить только государственный (муниципальный) контракт, исполненный ранее данным участником как подрядчиком и в полном объеме, а договор субподряда не будет учитываться.

2) На основании [пункта 25](consultantplus://offline/ref=8CFF56DA2D1AE170518444B2C78365725FAC94D78B5024EFA50171E395F7B061C73350A2BE97B685d6G0M) Плана оказания методической помощи территориальным органам ФАС России в 2016 году, утвержденного Приказом ФАС России от 30.03.2016 N 379/16, [пункта 5.4](consultantplus://offline/ref=8CFF56DA2D1AE17051844DABC08365725BAB99D58B5124EFA50171E395F7B061C73350A2BE97B686d6G4M) Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 331, ФАС России направлено территориальным органам ФАС России для использования в работе Настоящее информационное письмо о применении 44-ФЗ в отношении установления заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке. Данное письмо, по сути, разъясняет обязанность Заказчика в соответствии с положениями [Закона](consultantplus://offline/ref=DEA950E91C6B743621EF49F302E6B6A7E50202CCC836ED11C079C9ECEDs9JFM) о контрактной системе установить в документации о закупке требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкцию по ее заполнению, а при проведении запроса котировок - установить в извещении о проведении запроса котировок форму заявки на участие в запросе котировок, учитывая при этом, что показатели товара не должны противоречить требованиям Стандарта (ГОСТам), а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения. Что касается судебной практики по данному вопросу, она неоднозначна и многообразна. Более того, территориальный орган ФАС России не вправе давать правовую оценку судебным актам.

**10)Вопрос:** *«Прошу Вас дать разъяснения по письму Минфина России от 27.11.2017 №24-01-09/78889 «О рассмотрении обращения». В котором говорится, что внесения изменения в утвержденный план-график не позднее чем за 10 дней до дня его размещения что* ***независимо*** *от того вносятся изменения в объект закупки который уже был или новый. В каких случаях необходимо ждать 10 дней?»*

**Ответ:** Калмыцкое УФАС России сообщает, что согласно действующему законодательству антимонопольной орган не уполномочен давать разъяснения по Закону о контрактной системе и иным нормативно- правовым актам. Вместе с тем, по мнению управления, из данного письма следует, что обязанность заказчика соблюдать десятидневный срок, указанный в части 14 статьи 21 Закона о контрактной системе, установлена в случае внесения изменений в ранее утвержденный заказчиком и размещенный в единой информационной системе план-график закупок независимо от того вносятся изменения в объект закупки, который уже был в плане-графике закупок, либо в случае дополнения утвержденного плана-графика закупок новым объектом.

***11)Вопрос:*** *«С 1 июня будут внесены изменения в части привлечения уголовной ответственности по нарушениям Закона№44-ФЗ. Согласно изменений, в которых так размыто написано о том, кто несет данную ответственность, получается, что теперь абсолютно за все можно привлечь к уголовной ответственности. Хотелось бы услышать Ваше мнение.»*

**Ответ:** Федеральным законом № 99от 23 апреля 2018 года, вступающие в законную силу с 04 мая 2018г. в Уголовный кодекс введены 2 новые статьи в части ответственности в сфере закупок: **Статья 200.4 УК РФ** «Злоупотребления в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд» и **Статья 200.5  УК РФ** «Подкуп работника контрактной службы, контрактного управляющего, члена комиссии по осуществлению закупок». Законопроектом предусмотрено установление уголовной ответственности как для работников заказчика, руководствующегося при закупках Законом № 44-ФЗ, так и для лиц, подкупающих таких работников в своих целях.К работникам заказчика, на которых распространяются предлагаемые изменения Уголовного кодекса РФ, относятся: работники контрактной службы, контрактные управляющие, члены комиссии по осуществлению закупок, лица, осуществляющие приемку товаров, работ, услуг, иные уполномоченные лица, представляющие интересы заказчика в сфере закупок, которые не являются должностными лицами или лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации.

**12)Вопрос:** *«По теме так называемых профессиональных жалобщиков- будут ли введены ограничения для жалобщиков, если их жалобы признаются необоснованными не в первый раз?»***Ответ:** С конца декабря 2016 года на рассмотрении Госдумы находится Проект Федерального закона №67135-7, в котором предлагается внести изменения в статью 105 Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» путем введения государственной пошлины за подачу жалобы. В настоящее время любой участник закупки, общественные объединения, объединения юридических лиц, в случае нарушения их прав и законных интересов, вправе обратиться в антимонопольный орган с жалобой без каких-либо ограничений.