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 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 КоАП РФ. На основании ст. 2.4 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 срок рассмотрения такой жалобы составляет 30 дней со дня ее регистрации и в отдельных случаях 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 Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок осуществления закупок, установленный Законом о контрактной системе, применяется к закупке, в отношении которой Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 111 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, за исключением извещения об осуществлении в соответствии с настоящим постановлением закупки, проводимой в порядке, установленном для случая, предусмотренного пунктом 2 части 2 статьи 84 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 от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ, Постановлением 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 приложения 1 к Постановлению N 99 установлено дополнительное требование к участникам закупок на выполнение строительных работ (включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) 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 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 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 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 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.