**ДОКЛАД**

**ПО ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ**

**Алтайского республиканского УФАС России**

1. **В сфере законодательства о контрактной системе**

На сегодняшний день накоплен опыт в практике применения Закона о контрактной системе в сфере закупок как заказчиками и предпринимателями, так и контролирующим органом.

За текущий период 2017 года в соответствии с законодательством о контрактной системе в УФАС по РА поступила 231 (за 2016г.- 243) жалоба на действия (бездействие) заказчика, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии. Необоснованными признаны 69 жалоб. Количество обоснованных жалоб составило 105, в результате их рассмотрения государственным и муниципальным заказчикам Управление выдало 63 предписания. Все они исполнены.

Иллюстрация указанных статистических данных свидетельствует о значительной доле (45,5%) обоснованных жалоб из общего количества поступивших, как в целом по всем субъектам контроля, так и в отношении Федеральных заказчиков – в частности. Так за 11 месяцев 2017г. в отношении одного федерального заказчика подано 9 жалоб и все 9 жалоб были признаны Комиссией УФАС по РА обоснованными или частично обоснованными. В данном случае, наверно уместно говорить о низком профессиональном подходе контрактных служб (управляющих) заказчиков или о нерациональном распределении обязанностей.

С другой стороны хотелось бы остановиться и самих подателей жалобы.

Не всегда факт направления в контрольный орган необоснованной жалобы свидетельствует об отсутствии у заявителей специальных знаний в области законодательства о контрактной системе. Зачастую жалобы направляются заведомо необоснованные (злоупотребление правом на подачу жалобы). В силу статьи 105 Закона о контрактной системе жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым участником закупки (более 70% жалобы подаются на положения документации). Данные податели жалобы не участвуют в закупках, не отстаивают восстановление нарушенных прав на заседаниях Комиссии УФАС по РА или в судах.

Из 231 поступивших жалоб: 27 – отозваны, 30 – возвращены заявителям.

Управлением издан приказ о проведении контрольных мероприятий в том числе и в случае отзыва заявителем жалобы, а именно:

1. Проводить комплексные камеральные проверки при поступлении жалоб при осуществлении закупок для федеральных нужд;

2. Проводить комплексные камеральные проверки при поступлении жалоб при осуществлении закупок для нужд Республики Алтай и муниципальных нужд при НМЦ свыше 10 млн. рублей;

3. В случае выявлении нарушений при осуществлении закупок для государственных и муниципальных нужд при НМЦ свыше 10 млн. рублей направлять соответствующие материалы в органы прокуратуры и правоохранительные органы.

В 2017г. проведено 4 плановых проверки осуществления закупок, по результатам которых выявлено 29 закупок, осуществленных с нарушением требований Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом периоде УФАС по РА в реестр недобросовестных поставщиков включило сведения в отношении 11 участников закупок, с которыми контракты расторгнуты в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта либо в связи уклонением участника от заключения контракта.

43,8 % жалоб подано на действия заказчиков муниципального уровня; 42.9 % - регионального уровня; 13.3% - федерального уровня.

По мнению управления, разница в количестве поступивших жалоб по видам заказчиков обусловлена прежде всего широким спектром муниципальных и региональных нужд на удовлетворение которых осуществляются закупки и большим количеством проводимых закупок. Заказчики федерального уровня в основной части осуществляют закупки товаров работ и услуг, необходимых для реализации собственных полномочий и функций.

На текущий период управлением возбуждено 62 (в 2016г.- 52) дела об административных правонарушениях, из которых 55 рассмотрено и назначены административные наказания в виде штрафа на общую сумму 600000 рублей. Основная часть дел (31 дело об административных правонарушениях из 62) возбуждена по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ за утверждение закупочной документации с нарушением требований законодательства о контрактной системе.

Наиболее распространенными нарушениями законодательства о контрактной системе являются факты формирования документации, установления в закупочной документации требований (условий), влекущих ограничение количества участников закупки, необъективное описание объекта закупки, использование нестандартных показателей при описании объекта закупки. Что касается «популярных» сфер деятельности, лидирующее место по жалобам занимают закупки по строительству и капитальному ремонту объектов социальной сферы, приобретению медицинского оборудования и лекарственных средств.

К числу наиболее типичных и часто встречающихся нарушений законодательства о контрактной системе относятся неправомерные действия заказчиков выражающихся в ***необъективном описании объекта закупки.***

В соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе заказчики обязаны описать в документации о закупке предмет контракта (т.е. закупаемые товары, работы и услуги) объективно, что означает использование при таком описании исключительно тех показателей таких товаров, работ и услуг, которые соответствуют действительным потребностям заказчика, не содержат излишних, некорректных, нестандартных и необоснованных требований, и не имеют своей целью устранение конкуренции при проведении торгов и заключение контракта с «нужным» поставщиком.

Вместе с тем нередко заказчики невольно или намеренно не соблюдают установленные законом правила описания объекта закупки, допускают очевидные несоответствия установленных характеристик стройматериалов (песка, битума, пиломатериала и т.д.) требованиям действующих государственных стандартов.

Например:

- «Доски необрезные хвойных пород», III сорта. Длина 4 м-6,5 м, толщина 32 мм или 40 мм, ширина 150 мм. Должны соответствовать ГОСТ 8486-86, ГОСТ 24454-80, ГОСТ 188288-87.

В соответствии с п. 2 ГОСТ 24454-80 номинальные размеры толщины и ширины обрезных пиломатериалов с параллельными кромками и толщины необрезных и обрезных пиломатериалов с непараллельными кромками должны соответствовать указанным в таблице номинальным размерам.

Таким образом, ширина необрезных досок не регламентируется государственными стандартами и так как доски необрезные по ширине не подвергались обработки (отсутствуют параллельные кромки), следовательно, и конкретного показателя по ширине не может быть.

- По товару «Кирпич» заказчиком установлено требование, что он должен быть полнотелым керамическим. Марка по прочности должна быть М100/М125/М150/М175/М200/М250. Класс средней плотности изделия должен быть 1,2/2,0/1,4/1,0. Соответствовать ГОСТ 530-2012.

В соответствии с п. 5.2.1 ГОСТ 530-2012 средняя плотность кирпича в зависимости от класса средней плотности должна соответствовать значениям, приведенным в таб. 5.

Из данной таблицы следует, что классу средней плотности изделия 1,0 соответствует значениям средней плотности 810-1000кг/м3 и соответственно для класса 1,2 - 1010-1200кг/м3, для 1,4 – 1210-1400кг/м3, для 2,0 – 1410-2000кг/м3,

Из приложения Г (справочное) ГОСТ 530-2012 следует, что кирпич полнотелый имеет среднюю плотность изделия 1600кг/м3, 1800кг/м3, 2000кг/м3. Данные показатели соответствуют классу средней плотности изделия 2,0.

Из таблицы 9 ГОСТ 530-2012 условия применения изделий следует, что кирпич полнотелый имеет класс средней плотности 2,0 и 2,4.

Следовательно, кирпич с классом средней плотности 1,2/1,4/1,0 не может являться полнотелый.

Хотелось бы остановиться на проблеме взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении контракта.

В управление участились случаи обращений исполнителей по контракту с жалобами на затягивание заказчиком срока оплаты исполненных обязательств. В обращениях ставиться вопрос о правомерности (неправомерности) действий заказчика.

В соответствии со ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

**С 1 мая у госзаказчиков появилась обязанность оплачивать контракты в срок, не превышающий 30 дней**

Согласно части 13.1 статьи 34 Закона N 44-ФЗ срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона N 44-ФЗ, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 Закона N 44-ФЗ, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

По новому закону 30 дней для оплаты контракта следует отсчитывать с даты подписания заказчиком документа о приемке.

Для контрактов, заключенных с субъектами малого предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями, срок оплаты теперь не должен превышать 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке.

Напомним, до внесения описанных изменений Закон N 44-ФЗ не содержал нормы, которая устанавливала бы предельный срок оплаты по всем контрактам. Был определен только срок оплаты по контрактам, заключенным с СМП и СОНКО, - не более 30 дней с даты, когда заказчик подписал документ о приемке.

Стоит учитывать, что нередко поставщики пользуются заемными средствами для исполнения обязательств по контракту, и затягивание оплаты может повлечь невыгодность участия в закупке в общем итоге.

Указание условия о рассрочке или отсрочке платежа в документации о закупке и/или контракте либо заключение дополнительных соглашений, регулирующих срок оплаты, нормами Закона N 44-ФЗ не предусмотрено.

*Документ: Федеральный* *закон* *от 01.05.2017 N 83-ФЗ (вступил в силу 1 мая 2017 года)*

**С 6 августа 2017г. у госзаказчиков появилась ответственность за нарушение срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Статья 7.32.5 КоАП РФ**

(введена Федеральным законом от 26.07.2017 N 189-ФЗ)

1. 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.

2. Совершение административного правонарушения, предусмотренного [частью 1](#Par3) настоящей статьи, должностным лицом, ранее подвергнутым административному наказанию за аналогичное административное правонарушение, -

влечет дисквалификацию на срок от одного года до двух лет.

В рамках данного мероприятия управление считает необходимым, озвучить позицию центрального аппарата, Министерства финансов Российской Федерации по некоторым вопросам правоприменительной практики в сфере законодательства о контрактной системе.

**ФАС разъяснила, как госзаказчику устанавливать в документации срок годности лекарственных препаратов**

В своем письме от 18.10.2017г. №ИА/71717/17 антимонопольная служба отметила:

- остаточный срок годности надо обосновать. Он должен быть определен конкретной датой или периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого препарат можно использовать по назначению;

- этот срок должен соответствовать планируемому периоду использования препарата, но от данного правила можно отступить по объективным причинам;

- указывать срок можно с использованием формулировки "не менее". Если участник предложит препарат со сроком годности, превышающим требуемый, заявку отклонять нельзя;

- не нужно устанавливать остаточный срок годности лекарства в процентах. Это может ограничить конкуренцию и количество участников;

- нельзя требовать от участников указывать срок в заявке.

Отметим, что антимонопольный орган и ранее делал вывод о том, что остаточный срок годности не следует устанавливать в процентах. Однако в судебной практике встречается и иное мнение.

 Так, в Постановлении АС ЗСО от 11.07.2017 N А27-19494/2016 говорится, что отсутствует законодательно введенный запрет на исчисление остаточного срока годности товара в процентах. Соответственно, установление остаточного срока годности таким образом в документации о закупке не приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки, поскольку обусловлено потребностями заказчика.

**Минфин объяснил участникам госзакупок строительных работ, как правильно подтвердить опыт**

Участник закупки строительных работ при НМЦК больше 10 млн. руб. вместе с заявкой среди прочих документов подает копию хотя бы одного исполненного контракта (договора).

Минфин считает, что контракт должен быть исполнен целиком. Копию документа нужно представить в полном объеме, со всеми приложениями.

Соблюдение этих простых требований, позволит участнику снизить риск отклонения заявки.

*Документ:* *Письмо* *Минфина России от 10.09.2017 N 24-02-07/58642*

Коротко о нормах законодательства о контрактной системе, которые начинают действовать с **1 января 2018 года.**

**С 1 января 2018 года устанавливаются единые правила описания лекарственных препаратов для медицинского применения в целях унификации и процедуры их закупки для государственных и муниципальных нужд** (Постановление Правительства РФ от 15.11.2017 №1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд»)

Согласно Федеральному закону от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Правительство РФ уполномочено устанавливать особенности описания отдельных видов объектов госзакупок.

Данным Постановлением установлены особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в документации о закупке лекарственных препаратов при осуществлении таких закупок.

В частности, определено, что при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных положениями Закона о госзакупках, указывают: лекарственную форму препарата, его дозировку с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве, остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, "не ранее 1 января 2020 г." или "не менее 12 месяцев с даты заключения контракта" и др.).

При описании объекта закупки допускается в отношении лекарственных препаратов:

необходимых для назначения пациенту при наличии медицинских показаний (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии медицинской организации, - указание на торговые наименования;

предназначенных для парентерального применения, - указание на путь введения лекарственного препарата (для инъекций или для инфузий);

предназначенных исключительно для использования в педиатрической практике, - указание на возраст ребенка (от 0, с 3 месяцев, с 12 месяцев и т.д.).

Установлено, что при описании объекта закупки **не допускается** указывать:

эквивалентные дозировки лекарственного препарата, предусматривающие необходимость деления твердой лекарственной формы препарата;

дозировку лекарственного препарата в определенных единицах измерения при возможности конвертирования в иные единицы измерения (например, "МЕ" (международная единица) может быть конвертирована в "мг" или "процент" может быть конвертирован в "мг/мл" и т.д.);

объем наполнения первичной упаковки лекарственного препарата, за исключением растворов для инфузий;

наличие (отсутствие) вспомогательных веществ;

фиксированный температурный режим хранения препаратов при наличии альтернативного;

форму выпуска (первичной упаковки) лекарственного препарата (например, "ампула", "флакон", "блистер" и др.);

количество единиц (таблеток, ампул) лекарственного препарата во вторичной упаковке, а также требование поставки конкретного количества упаковок вместо количества лекарственного препарата;

требования к показателям фармакодинамики и (или) фармакокинетики лекарственного препарата (например, время начала действия, проявление максимального эффекта, продолжительность действия лекарственного препарата);

иные характеристики лекарственных препаратов, содержащиеся в инструкциях по применению лекарственных препаратов, указывающие на конкретного производителя лекарственного препарата.

**С января 2018 г. меняются требования к банкам, выдающим гарантии для обеспечения заявок и госконтрактов**

По новым правилам заказчики будут принимать гарантии банков, отвечающих требованиям правительства. Перечень таких банков появится на сайте Минфина.

Сейчас по Закону N 44-ФЗ заказчики должны принимать гарантии тех банков, которые есть в перечне, предусмотренном НК РФ.

Документ: Федеральный закон от 29.07.2017 № 267-ФЗ (вступил в силу 30 июля 2017 года, за исключением отдельных положений)

### 2. Практика выявления и пресечения нарушений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках)

За текущий период 2017 года УФАС по РА:

- рассмотрено по существу 2 жалобы участников закупки (обе признаны обоснованными), в действиях заказчика выявлено 4 нарушения Закона о закупках, выдано 2 предписания об устранении таких нарушений.

Существенной особенностью осуществления контрольных полномочий в указанной сфере является то обстоятельство, что в соответствии с действующим законодательством антимонопольные органы не наделены правом проведения плановых или внеплановых проверок соблюдения требований Закон о закупках при осуществлении заказчиками закупочной деятельности.

Контроль в отношении действий заказчика при закупке товаров, работ, услуг в рамках Закона о закупках осуществляется путем подачи жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закон о защите конкуренции в случаях, указанных в части 10 статьи 3 Закона о закупках, а в иных случаях путем подачи заявления о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339.