**ДОКЛАД**

**о результатах правоприменительной практики**

**Хакасского УФАС России за 1 квартал 2018 года в сфере контроля законодательства о контрактной системе в сфере закупок.**

На сегодняшний день, за истекший период 1 квартала 2018 года Хакасским УФАС России рассмотрено 16 жалоб (из них признаны обоснованными – 6, необоснованными - 8, возращены заявителю – 2).

Следует отметить, что по сравнению с 1 кварталом 2017 года количество хозяйствующих субъектов, обратившихся в антимонопольный орган для защиты своих прав с жалобой на действия заказчиков, уполномоченных органов, комиссий по рассмотрению заявок снизилось в 2 раза **(слайд № 2)**.

Кроме того, Инспекцией Управления проведена плановая проверка и 5 внеплановых проверок, а также Хакасским УФАС России рассмотрено 97 административных дел, 7 обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Наиболее часто выявляемые нарушения заключаются в следующем.

1. **Утверждение документации о закупке с нарушением законодательства о контрактной системе.**
* *Ненадлежащая инструкция по заполнению заявки участником.*

Например, в инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе содержится указание на недопустимость использования знака «/», что в определенных случаях допустимо.

Так, рассматривая жалобу ООО «АВИЛЕС», изъявившего желание поучаствовать в электронном аукционе на поставку стоматологической установки, но которому было отказано в допуске к участию в таком аукционе в виду того, что при указании характеристик товара (мультифункциональный пистолет «вода/воздух» с подогревом и подсветкой, регулировка охлаждения скалера (без охлаждения/охлаждение опрыскивающей водой/охлаждение раствором NaCI)) участник указал знак «/», что в соответствии с инструкцией по заполнению заявки, которой вынуждена была руководствоваться комиссия, было недопустимо.

Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о том, что разработанная и утверждённая уполномоченным органом инструкция по заполнению заявки (в части недопустимости указания знака «/»), содержащаяся в аукционной документации, ввела комиссию в заблуждение, что привело к отказу в допуске к участию в электронном аукционе всем его участникам (аукцион признан несостоявшимся).

Суды двух инстанций согласились с позицией Управления о том, что уполномоченным органом не установлена надлежащая инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе (дело № А74-13314/2017).

Таким образом, Хакасское УФАС России рекомендует заказчикам корректировать «типовую» инструкцию применительно к каждому объекту закупки, с учетом тех качественных, технических и функциональных характеристик, требования к указанию которых в заявке участника предъявляет заказчик.

Например, при поставке бумаги и указании в техническом задании следующих характеристик товара:

Плотность (г/м2) - не менее 80

Белизна CIE (%) - не менее 146

Количество листов в пачке - не менее 500

Класс бумаги - не хуже «С»

Формат – А 4 (210х297)

Цвет – белая

в инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе целесообразно указать **(слайд № 3)**:

- по характеристикам товара «плотность», «белизна», «количество листов в пачке» необходимо указать конкретный показатель без сопровождения словом «не менее».

- по характеристике товара «класс бумаги» необходимо указать конкретный показатель без сопровождения словом «не хуже».

 - значения показателей по характеристикам товара «формат» и «цвет» не могут изменяться. Участникам закупки необходимо указать такие показатели в строгом соответствии с требованиями аукционной документации.

* *Указание недействующих или несуществующих ГОСТов, Использование при описании объекта закупки показателей и значений не в соответствии с техническими регламентами, ГОСТами.*

При формировании технического задания заказчику в рамках Закона о контрактной системе в сфере закупок предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Хакасское УФАС России полагает, что при описании объекта закупки заказчику целесообразно указать ссылку на конкретный ГОСТ, однако указывать недействующий или несуществующий ГОСТ заказчик не вправе. В противном случае это послужит основанием для признания в действиях заказчика нарушений статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Аналогичной позиции придерживается Минэкономразвития России (письма от 16.12.2016 N Д28и-3517, от 24.04.2017 N Д28и-1732).

Указание заказчиком недействующих, несуществующих ГОСТов, тех регламентов, указанные значения в которых необходимы для заполнения заявки участником, может привести к техническим ошибкам участников, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным требованиям.

В связи с чем, целесообразно **(слайд № 4)**:

- проверить актуальность указываемого в документации ГОСТа;

- сопоставить требования тех.регламентов, стандартов с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке;

- проверить, чтобы значения, указанные в описании объекта закупки, не позволяли участникам указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта;

- определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться (являются конкретными согласно ГОСТ), и соответственно подлежат указанию участниками без каких-либо изменений.

* *Неверное указание срока оплаты контракта для СМП, либо его указание с отлагательным условием.*

Не стоит забывать, что мае 2017 года внесены изменения в часть 8 статьи 30 Закона о контрактной системе в сфере закупок, согласно положениям которой срок оплаты контрактов, заключенных с СМП, составляет не более 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке.

Указание срока оплаты с отлагательным условием (например, «по мере финансирования», «при наличии денежных средств на лицевом счете заказчика») – не допустимо и противоречит нормам действующего законодательства **(слайд № 5)**.

**Кроме того, хозяйствующие субъекты всё чаще обращаются в антимонопольный орган по вопросам несвоевременной оплаты по исполненным контрактам. Поэтому в очередной раз обращаем внимание заказчиков на статью 7.32.5 КоАП РФ, которая введена в действие** с 06.08.2017 года и предусматривает административную ответственность за 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. Административным наказанием по данной статье является административный штраф в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 7.32.5 КоАП РФ, совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 вышеуказанной статьи, должностным лицом, ранее подвергнутым административному наказанию за аналогичное административное правонарушение, влечет дисквалификацию на срок от одного года до двух лет.

**2. Размещение в ЕИС информации и документов с нарушением законодательства о контрактной системе**

* *Неуказание в извещении единых требований к участникам закупки (в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок), а также исчерпывающего перечня документов (по пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок)*

 Законодатель предусмотрел, что информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками закупки в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Вместе с тем, ряд заказчиков не уделяют должного внимания к извещению в части указания таких требований и исчерпывающего перечня документов **(слайд № 6)**, что служит основанием для признания заказчика нарушившим нормы Закона о контрактной системе в сфере закупок.

При заполнении извещения рекомендуем либо указывать все требования по пунктам 1-10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок в полном объеме, либо же указывать отсылку к положениям закупочной документации (слайд № 6), что является приемлемым и не противоречит нормам действующего законодательства.

Указание в извещении исчерпывающего перечня документов, которые должны быть представлены участниками закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок (например, свидетельство СРО, лицензии и пр.) является также обязательным.

Арбитражные суды трех инстанций согласились с позицией Управления о необходимости указания в извещении не только единых требований к участникам закупки, но и исчерпывающего перечня документов (дело № А74-14124/2016).

* *Несоблюдение порядка размещения в ЕИС разъяснений положений документации*

При размещении разъяснений положений закупочной документации обращаем внимание заказчиков на два обстоятельства **(слайд № 7)**.

Первое. Необходимо предоставить не только разъяснение на вопрос участника, но и указать сам предмет запроса. В противном случае, иным потенциальным участникам закупки может быть непонятно касаемо какого вопроса дан ответ.

Второе. Не допустимо указывать наименование, адрес участника от которого поступил запрос на разъяснение.

Несоблюдение вышеуказанных требований содержит признаки состава административного правонарушения по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ. Административным наказанием по данной статье является административный штраф в размере пятнадцати тысяч рублей.

* *Неразмещение необходимых документов и информации в ЕИС.*

Практически при проведении каждой плановой проверки, а также при внеплановых проверках выявляем нарушения Закона о контрактной системе в сфере закупок в части неразмещения информации, документов, отчетов, требования к размещению которых установлены и иными НПА в сфере закупок.

В связи с чем, обращаем внимание заказчиков:

- информация о заключении, исполнении, расторжении контракта в реестре контрактов – 3 рабочих дня;

- отчет об исполнении контракта, результатах отдельного этапа исполнения контракта – 7 рабочих дней;

- отчет об объеме закупок у СМП, СОНО – до 1 апреля.

Административный штраф за неразмещение указанных документов составляет от 20000руб. на должностных лиц и 500000 руб. на юридических лиц.

**Особое внимание заслуживают многочисленные поправки в Закон о контрактной системе в сфере закупок, часть из которых уже вступили в силу (с 11 января), и часть из которых станет обязательной к применению с 1 июля этого года. Рассмотрим несколько наиболее значимых изменений**

*с 11 января 2018 года:*

* Внесены изменения в статью 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок. Теперь допускается использование в описании любого объекта закупки товарного знака, но при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент». Указывать такие слова не обязательно:
* если товары, выпускаемые под другими товарными знаками, несовместимы с товарами, которые использует заказчик;
* если закупаются запчасти и расходные материалы к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на такие машины и оборудование.

Вместе с тем, для исключения вопросов участников закупки, рекомендуем заказчикам в документации прописывать причину необходимости указания товарного знака без возможности поставки эквивалентного товара (несовместимость используемых заказчиком товаров с товарами под иными тов.знаками либо приобретение запасных частей к используемым заказчиком машинам, оборудованию, в соответствии с тех.документацией).

* Введена в действие новая часть 15.1 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, согласно которой жалобы физлиц, законные интересы которых не нарушены действиями (бездействием) заказчика либо положениями документации или извещения о закупке, будут рассматриваться по Федеральному закону о порядке рассмотрения обращений граждан.
* Гос.контракт на обращение с твердыми коммунальными отходами можно заключить теперь у единственного поставщика по п. 8 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в которую внесены изменения.
* При уклонении победителя закупки от заключения контракта, заказчик обязан направить сведения об этом в контрольный орган в течение трех рабочих дней с даты признания победителя закупки уклонившимся.

Оговорка о необходимости заключения контракта со вторым участником исключена из части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

* **При отказе от заключения контракта** с победителем закупки по основаниям, предусмотренным ч. 9 и 10 ст. 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, заказчик сможет заключить контракт с иным участником, который предложил наиболее выгодную цену.

*с 1 июля 2018 года:*

* Единые требования к участникам закупки дополнены пунктом 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок:

- отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

При этом, декларация участника закупки по-прежнему предоставляется о его соответствии только пунктам 3-9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

В п.2 ч.5 ст.66 законодатель внес изменения только в части того, что указанная *декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.*

* Статья 42 Закона о контрактной системе в сфере закупок дополнена новыми тремя пунктами, в соответствии с которыми в извещении о проведении закупки теперь дополнительно должны быть указаны:

9) преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона;

10) информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона;

11) информация об осуществлении закупки товара, работы, услуги по государственному оборонному заказу в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2012 года N 275-ФЗ "О государственном оборонном заказе" (в случае осуществления такой закупки заказчиком).

* Обеспечение заявок на участие в конкурсах и аукционах устанавливается только в том случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей и если Правительством не установлено иное (часть 1 статьи 44 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

Если НМЦК от 5млн.руб. до 20 млн.руб. – обеспечение составит от 0,5% до 1% НМЦК.

Если НМЦК свыше 20 млн.руб. – обеспечение составит от 0,5% до 5% НМЦК.

При этом, казенные учреждения не предоставляют обеспечение подаваемых ими заявок на участие в любом из определений поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (часть 6 статьи 44 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

* Заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов должны принимать исключительно гарантии банков, которые отвечают специальным требованиям Правительства (часть 1 статьи 45 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

Перечень таких банков появится на сайте Минфина.

* В 2018 году в добровольном порядке помимо электронного аукциона заказчики могут провести в такой форме открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, запрос котировок и запрос предложений. С 2019 года проведение таких закупок в электронной форме станет обязательным.

Закрытые закупки также могут быть электронными, по решению Правительства.

Для участия в электронных закупках в период с 1 июля по 31 декабря 2018 года нужно будет получить аккредитацию на электронной площадке так же, как и для участия в электронном аукционе.

Если не будут отобраны новые операторы электронных площадок, то такие закупки будут проводиться на старых площадках.