**ДОКЛАД**

**о результатах правоприменительной практики**

**Хакасского УФАС России за 3 квартал 2020 года в сфере контроля законодательства о контрактной системе в сфере закупок.**

**I.** **Статистика.**

На сегодняшний день, за истекший период 3 квартала 2020 года Хакасским УФАС России рассмотрено 92 жалобы (из них признаны обоснованными, в том числе частично обоснованными – 35 (что составляет 38% от рассмотренных жалоб), необоснованными – 47 (что составляет 51,8% от рассмотренных жалоб), возращены заявителю – 6, отозваны - 4).

Кроме того, Инспекцией Управления проведено 9 внеплановых проверок, рассмотрено 110 административных дел, 19 обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

**II. Третий квартал 2020 года ознаменовался важными изменениями в закупках. Вкратце обсудим некоторые из них.**

**Во-первых, утвердили новые правила проведения строительных госзакупок. Изменились порядок оценки заявок, а также доптребования к участникам таких закупок.**

Постановление Правительства РФ № 1085

Из правил оценки заявок исключили работы на особых объектах и автодорогах. Новый порядок будет действовать при закупке:

- строительных работ по контрактам, указанным в ч. ч. 16, 16.1 ст. 34, ч. 56 ст. 112 Закона N 44-ФЗ;

- работ по строительству, реконструкции, капремонту, сносу линейного и нелинейного объекта капстроительства;

- работ по сохранению объектов культурного наследия.

В качестве нестоимостных критериев оценки используется только квалификация участника. Для оценки в документации придется устанавливать один или несколько показателей, касающихся исполненных контрактов (договоров) на строительные работы:

- общую стоимость;

- общее количество;

- наибольшую цену одного из контрактов или договоров.

Заказчик сможет предусмотреть в документации и учесть при оценке один или несколько контрактов (договоров), которые перечислены в п. 27.3 Правил в новой редакции.

Постановление Правительства РФ № 99

Скорректировали доптребования к участникам закупок "строительных" работ. В частности, снизился стоимостной порог таких закупок, при котором к участникам предъявляются доптребования.

Например, при закупке работ по строительству, реконструкции линейного и нелинейного объекта капстроительства их придется устанавливать, если НМЦК:

- превышает 10 млн руб. - для федеральных нужд;

- превышает 5 млн руб. - для региональных и муниципальных нужд.

Период, за который учитывается строительный опыт, увеличили с 3 до 5 лет. Участники таких закупок не могут его подтвердить исполненным контрактом (договором) на капремонт или снос объекта. По новым правилам подтверждающие документы должны быть подписаны не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Схожие поправки предусмотрели и для закупки работ, перечисленных в п. п. 2.2 и 2.3 из приложения 1 ПП № 99.

В отдельные основания вынесли закупку работ по капремонту, сносу линейного и нелинейного объекта капстроительства. Так, при закупке работ по капремонту нелинейного объекта капстроительства участники могут подтвердить свой опыт (на выбор):

- любым исполненным контрактом (договором) на строительство, реконструкцию нелинейного объекта;

- исполненным контрактом (договором) на капремонт нелинейного объекта, который заключен по Закону N 44-ФЗ, N 223-ФЗ.

Перечень случаев, когда понадобятся доптребования, дополнили новой позицией – это подготовке проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, если НМЦК:

- превышает 10 млн руб. - для федеральных нужд;

- превышает 5 млн руб. - для региональных и муниципальных нужд.

Кроме того, с 1 сентября 2020 года из обязательного аукционного перечня исключены строительные закупки по коду ОПДД 41.2 - здания и работы по возведению зданий; 42 - сооружения и строительные работы в области гражданского строительства; 43 - работы строительные специализированные. Это значит, что с указанной даты заказчики могут проводить строительные закупки как с помощью аукциона, так и посредством конкурса.

**Иначе согласовывают заключение контракта с единственным поставщиком**

Заключение контракта нужно согласовывать и после несостоявшихся электронных процедур. Согласование необходимо только для закупок с НМЦК, превышающей предельный размер (для федеральных нужд - 500 млн руб. (при конкурсе или аукционе); для региональных и муниципальных нужд - 250 млн руб. (при конкурсе или аукционе); для любых нужд - 1 тыс. руб. - при запросе предложений (если закупка не состоялась по определенным основаниям) или закрытой закупке.).

При превышении этих значений заказчику потребуется согласовать заключение контракта с ед.поставщиком по результатам несостоявшейся закупки. Для этого необходимо оформить обращение, приложить к нему необходимые документы и направить их в контрольный орган. Правила согласования установлены Постановлением Правительства РФ от 30.06.2020 № 961.

**Внесены изменения в** **особенности** **описания лекарственных препаратов для медицинского применения при госзакупках, которые утверждены** **Постановлением** **Правительства РФ от 15.11.2017 N 1380.**

Новшества действуют с 8 сентября и не применяются к закупкам, которые объявлены до этой даты.

Среди прочего определили, что при описании препаратов в документации о закупке заказчики должны использовать данные из перечня взаимозаменяемых лекарств. Его можно найти на сайте Минздрава.

Нововведение не относится к препаратам из перечня лекарственных средств, которые приобретаются в соответствии с их торговыми наименованиями. Такой перечень должно утвердить правительство.

**Изменили ограничения допуска, действующие в отношении:**

- ряда радиоэлектронной продукции. Определили продукцию, к закупкам которой можно допускать заявки с предложениями товаров из ЕАЭС;

- медизделий. Ограничения распространили еще на один товар (В перечне N 1, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102, скорректировали позицию с кодом ОКПД2 32.50.22.190: в нее включили "средство замещения синовиальной жидкости". Это значит, что при закупке названного медизделия нужно учитывать ограничения, предусмотренные для перечня N 1);

- лекарств из перечня ЖНВЛП. По 31 декабря 2021 года для некоторых препаратов ограничения не применяются (с 8 августа 2020 года по 31 декабря 2021 года названные ограничения не действуют в отношении ряда препаратов. Они применяются, в частности, для лечения злокачественных новообразований лимфоидной и кроветворной тканей, а также орфанных заболеваний у детей. Без ограничений к закупкам допускаются, например, следующие оригинальные и референтные лекарства: филграстим; каспофунгин; микафунгин; севофлуран. Поправки не применяются к закупкам, объявленным до 8 августа).

**Отдельно обращаем внимание на письмо ФАС России от 25.06.2020 N ИА/53616/20 «По вопросу установления требований к составу заявки (поставляемый, используемый товар)»**

По мнению ФАС России, заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;

2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете";

3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Так, например, при выполнении работ по текущему ремонту обои и клей не передаются заказчику, а используются при выполнении работ. Следовательно, в такой ситуации заказчик не вправе требовать от участника закупки указания в заявке конкретных показателей указанных товаров, и надлежащим исполнением требований Закона 44-ФЗ является указание в заявке согласия участника закупки на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией о закупке. При этом в случае, если при выполнении работ по текущему ремонту также производится установка кондиционера, то заказчик вправе требовать указания в заявке на участие в закупке конкретных показателей данного товара, так как кондиционер передается заказчику по результатам выполнения указанных работ, принимается к бухгалтерскому учету заказчика и не является строительным или иным расходным материалом, используемым при выполнении работ, оказании услуг.

**Письмо ФАС России от 16.09.2020 N ИА/80326/20 «По вопросу применения законодательства о контрактной системе в части осуществления закупок на проведение энергоэффективных мероприятий».**

ФАС указала, что при проведении закупок на выполнение мероприятий в рамках энергосервисного контракта фактически поставляется осветительное оборудование, которое передается в собственность заказчика.

Если в названный контракт входит радиоэлектронная продукция из перечня, который утвержден постановлением N 878, то заказчики должны установить в закупочных документах ограничения допуска по этому постановлению или разместить в ЕИС обоснование того, что их невозможно соблюсти. Также нужно отразить в закупке условия допуска, если приобретаемый товар есть в перечне, который закреплен Приказом Минфина от 04.06.2018 N 126н.

В случае установления в порядке оценки заявок документации о закупке показателя "Опыт участника закупки" критерия "Квалификация участников закупки", для целей оценки и присвоения баллов в документации о закупке необходимо устанавливать следующие показатели, а именно: наличие опыта реализации энергосервисных контрактов и контрактов, связанных с поставкой и монтажом осветительного оборудования, которое поставлялось и монтировалось, в том числе не в рамках энергосервисных контрактов. При этом величина значимости таких показателей должна быть одинаковой.

Кроме того, ФАС России сообщает, что в случае установления в порядке оценки заявок документации о закупке показателей "МТР" и "Трудовые ресурсы", для целей оценки и присвоения баллов по указанным показателям в документации о закупке необходимо устанавливать значение привлекаемых материально-технических ресурсов и трудовых ресурсов в количестве, необходимом для выполнения работ (оказания услуг) в рамках исполнения контракта.

**III. Далее хотелось бы рассказать о нарушениях 44-ФЗ, которые зачастую выявляет Хакасское УФАС России при рассмотрении жалоб и проведении внеплановых проверок.**

1. Нарушение ч.5, 7, 8 ст.34 Закона 44-ФЗ - установление в проекте контракта ответственности сторон не в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1042.

2. Нарушение ч. 3 ст.96 Закона 44-ФЗ – указание в проекте контракта срока действия банковской гарантии в зависимости от срока действия контракта (то есть в старой редакции Закона), тогда как в настоящее время срок действия банковской гарантии должен превышать срок исполнения обязательств по контракту, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией.

Срока действия контракта и срок исполнения обязательств по контракту – это разные понятия, такие сроки не могут быть одинаковы.

3. Нарушение ч. 30 ст.34 Закона 44-ФЗ – неуказание в проекте контракта (в случае наличия требования обеспечения исполнения контракта) обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

4. Нарушение ч. 13 ст.34 Закона 44-ФЗ – неуказание в проекте контракта о порядка и сроков оплаты товара, работы или услуги, а также ненадлежащее указания условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

5. Нарушение ч.3 ст.64 и ч.5 ст.31 Закона 44-ФЗ – неустановление либо ненадлежащим образом установленные доп. требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства РФ № 99.

6. Нарушения в части неправомерного допуска либо отказа в допуске к участию в электронном аукционе со стороны комиссии Заказчика, уполномоченного органа.

Следует отметить, что комиссия проверяет заявки участников закупки в строгом соответствии с требованиям аукционной документации и не вправе выходить «за рамки» утвержденной Заказчиком документации.

Отдельно стоит обратить внимание участников контрактной системе, что согласно позиции ФАС России и её территориальных органов, подтвердить соответствие доптребованиям, установленным ПП № 99, можно только контрактами (договорами) генерального подряда (письма от 11.09.2019 N МЕ/79668/19, от 19.06.2019 N МЕ/51304/19).

7. Нарушение п.2 ч.1 ст.64 – ненадлежащая инструкция по заполнению заявки.

Такое нарушение комиссией антимонопольного органа по-прежнему выявляется и является, на наш взгляд существенным, поскольку ненадлежащая инструкция, как правило вводит участников закупки в заблуждение, не позволяет должным образом заполнить заявку на участие в электронном аукционе, что ведет к признанию такой заявки несоответствующей и отказу участнику в допуске к участию в электронном аукционе.

Хакасское УФАС России в очередной раз 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.

8. Нарушение порядка рассмотрения заявок участников.

Исходя из сложившейся судебной практики, следует, что наличие в требованиях заказчика каких-либо разночтений исключает последующую возможность отклонения заявок участников со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

\* при написании Доклада использовался материал, представленный АО "Консультант Плюс".