|  |  |
| --- | --- |
| GRAPHIC1ФЕДЕРАЛЬНАЯАНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**УПРАВЛЕНИЕ****Федеральной антимонопольной службы****по Ямало-Ненецкому автономному округу**ул. Губкина, д.13, г. Салехард, 629001тел.(34922) 3-41-26, факс (34922) 3-47-08e-mail: to89@fas.gov.ru | Заместителю главы администрации городаг. Губкинский по экономики и финансамН.В. Краснаямикрорайон 5, дом 38 г. Губкинский, 629830gubadmin@gubadm.ru |
|  | № |  |
| На № |  | от |  |
|  |

Уважаемая Наталья Викторовна!

Ямало-Ненецкое УФАС России, направляет в Ваш адрес ответы на вопросы, направленные Администрацией муниципального образования город Губкинский, которые были рассмотрены в рамках проведенных Публичных слушаний Ямало-Ненецкого УФАС России по теме: «Результаты правоприменительной практики Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу за III квартал 2017 года в сфере контроля».

В этой связи Ямало-Ненецкого УФАС России обращает Ваше внимание на следующее.

В соответствии с п. 6.3. Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 года № 331, территориальные органы ФАС России не наделены полномочиями на дачу разъяснений действующего законодательства.

По мнению Ямало-Ненецкого УФАС России:

1. В связи с тем, что разъяснения Минэкономразвития РФ не совпадают с позицией суда по вышеуказанному, просим дать разъяснения каким образом заказчику заключать контракты у единственного поставщика по п. 4. ч. 1. ст. 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», придерживаясь только ограничений установленных п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», или все же заказчик не имеет право заключать у одного и того же поставщика на одни и те же товары несколько контрактов в течение финансового года?

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

По содержанию указанная норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки.

ФАС России указывает, что для закупок у единственного поставщика установлены следующие ограничения:

- по сумме контракта;

- годовому объему таких закупок.

Иных ограничений, в том числе по количеству контрактов и одноименности закупаемых товаров, работ или услуг, Закон о контрактной системе не предусматривает.

*Заключение и исполнение каждого из контрактов, заключаемых на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, представляет собой отдельную закупку.*

Например, если в феврале текущего года заказчик заключит контракт на поставку канцелярских товаров на сумму 90 тыс. руб., то при наличии потребности в этих товарах в марте этого же года он вправе закупить их у единственного поставщика при условии, что цена каждого контракта не превышает 100 тыс. руб. Общая сумма таких контрактов, заключенных в течение квартала, не имеет значения. Главное, чтобы годовой объем закупок у единственного поставщика на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе не превышал 2 млн. руб. или 5% от совокупного годового объема закупок и составлял при этом не более 50 млн. руб.

Однако, в этой ситуации безопаснее использовать конкурентные способы, поскольку в практике судов встречается противоположная позиция по данному вопросу

Например: исследовав муниципальные контракты, суд апелляционной инстанции установил, что предусмотренные ими работы являются идентичными, работы осуществлены по тепловизионному и энергетическому обследованию объектов капитального строительства одних и тех же зданий.

Дробление сторонами общего объема работ, подлежащих выполнению на разных объектах, определение цены каждого договора в пределах, не превышающих ста тысяч рублей, суд апелляционной инстанции расценил, как свидетельство намерения сторон уйти от соблюдения процедуры торгов. Суды указывают, что согласно пункту 13 статьи 22 Закона о контрактной системе идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности работ, услуг учитываются характеристики подрядчика, исполнителя, их деловая репутация на рынке. Определение идентичности товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (*пункт 17 статьи 22 Закона о контрактной системе*).

Если по нескольким контрактам, сторонами которых являются одни и те же лица, предмет контрактов отличается только территорией, на которой следует провести работы, методики и подходы являются идентичными, результат одинаков, подписаны в один день, суды приходят к выводу, что фактически данные контракты образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную самостоятельными контрактами для формального соблюдения указанного выше ограничения, предусмотренного специальным законом, с целью уйти от соблюдения процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Таким образом, при принятии решения об одновременном заключении контрактов на один вид работ (услуг) на сумму до 100 тыс. рублей каждый следует быть готовым к отстаиванию своих прав в судебном порядке.

2. Заказчик заключил четыре контракта у единственного поставщика в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе:

1. объектами закупки выступают одни и те же услуги;
2. контракты заключены с разными исполнителями.

Могут ли быть квалифицированы вышеуказанные закупки:

1. как «содержащие признаки дробления», за которые предусмотрена ответственность в соответствии со статьей 7.29. КоАП РФ?
2. притворными сделками (за малыми закупками скрыто приобретение общего количества товаров, работ и услуг в обход конкурентных процедур) - п. 2 ст. 170 ГК РФ?

Если заказчик заключил четыре контракта у единственного поставщика в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, но с разными исполнителями в короткий промежуток времени, то такие контракты могут квалифицироваться как притворные сделки. Так как заключение и исполнение каждого из контрактов, заключаемых на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, представляет собой отдельную закупку.

*Притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.*

Если же период между заключениями вышеуказанных контрактов будет составлять продолжительное время то контракты с разными исполнителями будут соответствовать п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе Так как заключение и исполнение каждого из контрактов, заключаемых на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, будут представлять собой отдельную закупку.

1. Внесение изменений в контракт в связи с увеличением объема работ предусмотренных контрактом в соответствии с п.п б) п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Можно ли увеличить объем только одного из видов работ, предусмотренных контрактом (сметой), более чем на 10%, если при этом цена контракта изменится не более чем на 10%.

В соответствии с пп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта.

Таким образом, увеличение или уменьшение объема товара (работ, услуг) в пределах 10% рассчитывается от цены контракта. В случае необходимости увеличения заказчиком предусмотренного контрактом объема товара (работ, услуг) (если такая возможность была установлена документацией о закупке) при исполнении  контракта возможно увеличение объема такого товара (работы, услуги) как по одной, так и по нескольким позициям спецификации.

Одновременное увеличение и уменьшение количества разных видов товаров, работ, услуг в рамках одного контракта положениями Закона о контрактной систенме не запрещено. *(Письмо Минэкономразвития России от 27.11.2015 № Д28и-3532)*

1. В законе отсутствует четкая регламентация, в каких случаях при длительном исполнении контракта необходимо размещать в ЕИС (единой информационной системе) отчет об исполнении контракта (этапа контракта), а также публиковать информацию об исполнении контракта в реестре контрактов?

Если в контракте предусмотрены этапы, то есть они явно расписаны в его условиях, то отчет нужно размещать после исполнения каждого этапа, а затем общий отчет в конце исполнения всего контракта.

5. Обоснование НМЦК для закупок малого объема. В соответствии со ст. 93 Закона о контрактной системе обоснование НМЦК для закупок малого объема не требуется. Для включения закупки в план-график закупок необходимо обоснование НМЦК в соответствии со ст. 22 Закона о контрактной системе.

Определить единый подход к обоснованию НМЦК для закупок малого объема (до 100 тыс.).

В отношении обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), включенной в план-график осуществляют контроль органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля (п. 8 ст. 99 Закона о контрактной системе).

1. Каким образом осуществлять закупки продукции, потребность в которой возникает у Заказчика с 1 января? Можно ли включить данные закупки в план-график 2017 года, несмотря на то, что финансирование данных закупок предусмотрено в 2018 году, для того, что бы провести процедуры определения поставщиков в 2017 году и к 1 января Заказчики могли заключать контракты.

В отношении плана закупок и плана-графика осуществляют контроль: Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, финансовые органы субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, органы управления государственными внебюджетными фондами.

1. В какой территориальный орган можно обратиться органу местного самоуправления для получения разъяснений по нарушениям Закона «О рекламе».

Согласно Положению о Федеральной антимонопольной службе, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 года № 331 ФАС России (центральный аппарат ФАС России) является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением законодательства в сфере рекламы.

Врио руководителя управления А.А. Денисюк

Феденев А.Н.

(34922) 3-42-59