

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ЯМАЛО-НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**

**ДОКЛАД**

**«Проблемные вопросы правоприменительной практики**

**закона «О контрактной системе»**

**2018 год**

Пресс-конференция проводиться в соответствии с Инструкцией ФАС России по организации и проведению публичных мероприятий по правовому просвещению и информированию хозяйствующих субъектов и органов государственной власти

В соответствии с положением о Федеральной антимонопольной службе, ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Деятельность ФАС России, направленная на устранение нарушений Закона о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, и восстановление конкурентных условий для их осуществления.

В структуре Ямало-Ненецкого УФАС России данную деятельность осуществляет отдел контроля закупок и торгов.

Численность отдела 5 человек.

Основным направлением деятельности отдела является рассмотрение жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - государственная функция).

Данная деятельность осуществляется в соответствии с регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции утверждена Приказом от 19 ноября 2014 г. N 727/14

В рамках регламента, приказом Ямало-Ненецкого УФАС России создана Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, которая уполномочена принимать решения по результатам рассмотрения жалоб, проведения плановых и внеплановых проверок, рассмотрения материалов о включении поставщиков (подрядчиков) в реестр неквалифицированных поставщиков (подрядчиков), выдает обязательные для исполнения предписания.

**Рассмотрение жалоб о нарушении законодательства о контрактной системе.**

За первое полугодие 2018 года, в Ямало-Ненецкое УФАС России поступило на рассмотрение 314 жалоб на действия заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, при организации и проведении закупок в рамках Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд», что на 48 жалобы больше, чем за первое полугодие 2017 года.

Таким образом, приходится констатировать постоянное увеличение количества поступающих на рассмотрение жалоб при организации и проведении закупок в рамках Федерального закона № 44-ФЗ по отношению к предыдущим периодам.

Структура распределения жалоб среди заказчиков традиционна, наибольшее количество жалоб 57 %, поступило в отношении Муниципальных заказчиков, 40 % жалоб в отношении окружных заказчиков и только 3 % жалоб в отношении федеральных заказчиков.

В результате рассмотрения жалоб Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России, были признанны обоснованными 31 % жалоб, необоснованными 69 %, в сравнении с первым полугодием 2017 года, число обоснованных жалоб выросло на одну треть.

Количество выданных предписаний за текущее полугодие выросло два раза!!!

Наиболее часто встречающихся нарушений такие нарушения как:

- нарушения в части установления требований в документации о закупках, с нарушениями Закона о контрактной системе;

- нарушения порядка отбора участников закупок;

- установления требований влекущее ограничение количества участников закупок;

- нарушения порядка заключения контракта или неправомерное изменение его условий.

Необходимо отметить изменение структуры выявляемых Управлением нарушений. Если нарушения в части установления требований в документации о закупках, с нарушениями Закона о контрактной системе остаются традиционными и наиболее многочисленными, то нарушения порядка отбора участников закупок за текущее полугодие в сравнении с аналогичным периодом прошлого года увеличилось более чем в четыре раза, а установление требований, влекущее ограничение количества участников закупок более чем в два раза.

 Отдельно необходимо сказать о жалобах, поступающих от лиц, которые не являются участниками закупок и никогда ими не стали бы.

Причем они, не являясь участниками торгов, занимаются мониторингом опубликованных заказчиками закупок, выявляют факты несоответствия документаций закупок требованиям законодательства регламентирующего организацию и проведение закупок, товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд и подают жалобы на действия заказчиков.

Около 20 процентов жалоб, поданных подобными лицами, отзывается до вынесения решения по существу жалоб. По неподтвержденной информации отзыв жалобы обходится заказчикам в солидную сумму, которая в свою очередь зависит от начальной (максимальной) цены контракта. Как правило, заказчики в правоохранительные органы не обращаются.

Данное обстоятельство говорит о том, что Заказчикам проще откупиться от нерадивого жалобщика, чем подготовить документацию о проведении торгов и провести торги в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Подобное поведение заказчиков приводит к увеличению количества поступающих жалоб, ограничению конкуренции и мешает существенной экономии бюджетных средств.

В связи с этим, существует мнение, что в случае если участник закупки не обладает специальной правоспособностью, предусмотренной законом для осуществления определенных видов деятельности, с учетом требований новой редакции статьи 49 «Правоспособность юридического лица» ГК РФ и ч. 1 ст. 105 Закона о контрактной системе, то он не имеет право обжаловать указанные действия заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, связанные с проведением закупки.

Данное обстоятельство является очень важным, так как консалтинговые компании, являющиеся профессиональными жалобщиками, как правило, не утруждают себя дополнительными расходами, связанными с получением специальных разрешений (лицензий) или членством СРО.

Все вышеуказанное свидетельствует о необходимости законодательного урегулирования понятия участника закупок, либо в силу установленных заказчиком и законодательством Российской Федерации требований, к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (лицензий) которые не могут являться участниками определенной закупки.

В первом полугодии 2018 году, рассмотрено 84 обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по 14 из них принято положительное решение.

# Практика применения мер административной ответственности

# в соответствии с требованиями КоАП

За первое полугодие 2018 года Ямало-Ненецким УФАС России вынесено 76 постановления о наложении штрафов за нарушение Законодательства на общую сумму 1 288 000 руб.

Основными видами нарушений года стали:

ч.1, 2 ст.7.29

1. Принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случаев, предусмотренных [частями 2](#Par4) и 2.1 настоящей статьи,

2. Принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона.

ч.4.2 ст.7.30

Утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи.

ч.4 ст.7.32

Изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок,

Хотелось бы обратить внимание на отсутствие единой позиции Судов РФ, ФАС России и Минэкономразвития РФ по вопросам правоприменения некоторых положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). В качестве примера можно привести следующее.

Пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» из единственного источника.

ФАС России (письмо № РП/27902/17 от 25.04.17г.) и разъяснения Минэкономразвития РФ ( письма № д28и – 3204 от 26.12.16г. и № д28и – 1805 от 14.07.16г.) указывают, 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.

Учитывая данную позицию, заказчики не редко прибегают к искусственному «дроблению» единой закупки на множество закупок до 100 000 руб. каждая, в целях ухода от конкурентных процедур, что из практик судебных решений не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения торгов, тем самым выбирая неверный способ осуществления закупки.

Для сведения по указанным выше нарушениям по неправильному выбору способа закупки в 2017 год Ямало-Ненецким УФАС России вынесено 49 постановлений о наложении штрафов по ч. 1, 2 ст. 7.29 КоАП РФ на общую сумму 1815000 рублей. 20 постановлений обжаловано, 16 оставлено в силе.