*Доклад начальника отдела контроля монополистической*

*деятельности Томского УФАС России*

*Саубановой Ильмиры Маратовны*

*в рамках* *публичных обсуждений,*

*проводимых Томским УФАС России 31 августа 2023 года*

Обзор практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, обзор практики рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков

За истекший период 2023 года в Томское УФАС России поступило 163 жалобы на нарушение заказчиками и закупочными комиссиями Закона о контрактной системе, из них рассмотрено 128 жалоб

46 жалоб признано обоснованными,

81 жалоба не обоснована.

Мы данной статистики мы видим, что 1/3 всех рассмотренных жалоб признаются обоснованными.

В указанный период поступило 114 обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, по результатам рассмотрения которых 29 организаций включены в РНП, большая часть – 76 организаций не включено.

Из основных нарушений, которые были допущены субъектами контроля, представляется необходимым выделить следующие.

1. Согласно пункту 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещение об Осуществлении закупки включаются требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии со статьей 31 указанного закона и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям.

Частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 указанной статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Наиболее часто выявляемым нарушением является неверное применение Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 при установлении требований к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд по опыту исполнения участником закупки договора.

Нередко заказчики не предусматривают в извещениях исчерпывающего перечня документов, которыми участникам закупок надлежит подтверждать свое соответствие.

Так, например, Постановлением № 2571 установлено, что договором, предусмотренным некоторыми позициями, может быть только договор или контракт, заключенный и исполненный в соответствии с 44 Федеральным законом или 223 Федеральным законом.

Однако многие извещения таких уточнений не содержат, что вводит участников закупок в заблуждение, приводит к снижению числа участников, с которыми контракт может быть заключен и отражается на цене, по которой заключается контракт, а также в целом не коррелирует с принципом контрактной системы об обеспечении конкурентной среды.

1. Помимо установления излишних требований к опыту, заказчиками допускается установление излишнего требования к членству участника закупки в СРО.

К примеру, в 3 квартале 2023 года комиссией рассмотрена жалоба на разработку инвестиционного проекта на проектирование одного из социально значимых объектов Томска.

Установлено, что заказчиком предъявлены излишние требования к опыту, членству в СРО и установлен ограничивающий конкуренцию нестоимостной критерий оценки участников.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещение об осуществлении закупки должен быть включен электронный документ, содержащий порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах в соответствии с Законом о контрактной системе.

Такой порядок в соответствии с частью 8 статьи 32 Закона о контрактной системе определен Постановлением Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604.

В качестве одного из критериев оценок заявок законодатель определил, такой показатель, как опыт, связанный с предметом контракта, который подлежит заключению.

При этом Постановлением №2604 для ряда предметов закупок установлены требования о том, какими договорами можно подтвердить факт наличия такого опыта. Например, в соответствии с подпунктом «в» пункта 31 Положения, утвержденного Постановлением №2604, установлено, что при осуществлении закупки, по результатам проведения которой заключается контракт, предусматривающий выполнение работ по строительству объекта капитального строительства в качестве опыта, с целью получения баллов по показателю «наличие опыта, связанного с предметом контракта» участники закупок правомочны представить копии исполненных договоров, подтверждающих выполнение работ на объекте капитального строительства (за исключением линейного объекта). При этом возможность конкретизации, например, до опыта строительства только жилых зданий, Постановление №2604 не предоставляет.

1. Заказчиками при формировании извещения и описании объекта закупки допускаются нарушения при установлении национального режима и не применяются положения Постановлений Правительства, требующие о мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации 878.

Было установлено, что Заказчик при закупке работ по монтажу системы видеонаблюдения не применил положения Постановления Правительства №878.

Комиссией было установлено, что подлежащий заключению по итогам рассматриваемого электронного аукциона государственный контракт на выполнение работ по монтажу системы видеонаблюдения является по своей природе смешанным договором, включающим элементы договора поставки, а система видеонаблюдения, подлежащая монтажу в рамках данного контракта, является товаром, поставляемым заказчику при выполнении закупаемых работ.

Соответственно техническое задание содержит требование о поставке товаров, которые входят в Перечень, утвержденный Постановлением № 878.

Согласно позиции ФАС России, отраженной в письме от 25.06.2020 № ИА/53616/20, заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в извещении 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).

Следовательно, заказчик, не применив положения Постановления Правительства №878, нарушил требования национального режима.

1. По-прежнему Комиссией Томского УФАС России устанавливается формальный подход заказчиков к рассмотрению заявок. К примеру, была рассмотрена жалоба на аукционную комиссию, в ходе которой установлено, что в связи с тем, что участником закупки предоставлен конкретный показатель, а не показатели «max» и «min», что послужило основанием для отклонения заявки.

Между тем, из заявки достоверно следовало соответствие поставляемого товара техническому заданию. Такой формальный подход заказчиков в рассматриваемой ситуации неприменим, в связи с тем, что указание конкретного показателя не повлияло на достоверность и обоснованность содержащихся в заявке сведений об объекте рассматриваемой закупки, не могут рассматриваться в качестве объективных причин для отклонения заявки участника.

1. Также последнее время нередко поступают жалобы на действия закупочной комиссии о якобы неправомерном отклонении заявки на основании пункта 5 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе, заявители считают, что их отклонение должно было осуществляться на основании пункта 4 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе.

Все дело в том, что в силу данной нормы при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях:

4) предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона (за исключением случаев непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона);

5) непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если такие документы предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 3 статьи 14 настоящего Федерального закона (в случае установления в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона в извещении об осуществлении закупки запрета допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств).

При отклонении несколько раз участников закупки по пункту 5 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе внесенные денежные средства не возвращаются, в отличии от отклонения по пункту 4.

Надо отметить компетентность большей части заказчиков в этом вопросе. Чаще всего такие жалобы признаются необоснованными.

Между тем, рекомендуем Заказчикам быть внимательнее в данном вопросе и указывать верные основания для отклонения заявки, так как в случае, если отклонение правомерно, но в протоколе указано неверное основание, данный факт также будет содержать в себе состав административного правонарушения.

6. Также по результатам контрольной практики представляется необходимым рекомендовать заказчикам при определении содержания проекта контракта сроки исполнения обязательств (например, срок поставки товара) указывать не до конкретной календарной даты (например, до 15 мая), а периодом времени (например, в течение 15 календарных дней с момента заключения контракта). Изложенное лишит заказчиков проблемы, связанной с неисполнимостью контракта, в случае, если в рамках закупки будут рассматриваться жалобы на действия закупочной комиссии, такие жалобы будут признаваться обоснованными и соответственно контракт будет заключен существенно позже, а срок исполнения обязательств, определенный конкретной датой, уже либо истечет, либо будет неисполнимым.

Кроме того, хочется отдельное внимание уделить вопросам, связанным с расторжением заказчиками контрактов в одностороннем порядке. Поскольку в настоящее время именно в этих вопросах происходит большое количество нарушений со стороны заказчиков, которые приводят к тому, что либо законные права предпринимателей нарушаются, либо нарушается механизм защиты заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Первое, на что представляется необходимым обратить внимание это на процедуру расторжения. Согласно части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

* + 1. заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;
    2. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);
    3. поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.
       1. После надлежащего уведомления заказчикам надлежит предоставить поставщику (подрядчику или исполнителю) 10-дневный срок для устранения нарушений, послуживших основанием для принятия решения. И только после этого, если исполнитель контракта не осуществил действия, направленные на устранение нарушений, контракт считается расторгнутым.
       2. В случае, если исполнитель контракта в 10-дневный срок с момента его уведомления устранит нарушения, послужившие основанием для принятия решения о расторжении контракта, заказчик в силу требований части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, несет обязанность об отмене такого решения. К сожалению, практика рассмотрения обращений заказчиков о включении сведений в РНП показывает, что многие заказчики игнорируют указанное требование законодателя.
       3. Стоит обратить особое внимание, что при исчислении сроков, надлежит руководствоваться статьями 191, 192, 193 Гражданского Кодекса РФ и учитывать, что исчисление всегда начинается на следующий день, а в случае если окончание срока приходится на нерабочий день, то днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Так, например, если заказчик узнает, что поставщик получил решение о расторжении 1 сентября, 10 день фактически приходится на субботу 10 сентября, учитывая, что 11 сентября также нерабочий день, то 12 сентября поставщик еще правомочен устранить нарушения условий контракта и если указанного не будет осуществлено, то решение считается вступившим в законную силу только с 13 сентября.

Спасибо за внимание.