**Информация**

**о правоприменительной практике Амурского УФАС России в сфере закупок за 3 квартал 2018 года**

Обобщая практику Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области за истекший период 2018 года необходимо остановиться на нарушениях законодательства о контрактной системе, которые не позволили Амурскому УФАС России выдать предписание об устранении выявленных нарушений путем простого внесения изменений в закупочную документацию. Следствием таких нарушений стало аннулирование закупки.

**1.** Итак, в мае этого года Комиссией Амурского УФАС России проведена внеплановая проверка закупки, проводимой ГКУ управление автомобильных дорог Амурской области «Амурупрадор» на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Амурской области на общую сумму более 125 млн.рублей.

Один из участников указанной закупки подал жалобу в Амурское УФАС России на действия аукционной комиссии заказчика по необоснованному отказу в допуске к участию в аукционе.

В ходе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки было установлено, что инструкция по заполнению заявки, а также техническое задание, составленные заказчиком, по некоторым показателям являются необъективными, что приводит к неправильному заполнению участниками закупки своих заявок на участие в аукционе.

По мнению заявителя, в аукционной документации, в том числе в инструкции по заполнению первой части заявки, предусмотрена неконкретная формулировка в отношении используемых значений показателей товара, ведущая к совершению непреднамеренных ошибок участниками закупок в части правильного указания характеристик товаров, используемых при выполнении работ.

В части спорным стал показатель минимального значения температуры воздуха при эксплуатации светодиодного светильника в градусах Цельсия «не более -50\*\*».

На запрос о разъяснении положений аукционной документации по порядку заполнения значений показателей, государственный заказчик надлежащего разъяснения не предоставил, дал формальный ответ, никак не отвечающий на поставленный вопрос.

Представители заказчика с доводами заявителя жалобы не согласились, пояснили, что заявка должна была быть заполнена согласно требованиям документации, с учетом имеющихся примечаний к каждому пункту, помеченных «\*».

А также пояснили, что при оценке соответствия обжалуемого значения конкретного параметра аукционная комиссия использовала математическое правило сравнения отрицательных чисел (правило сравнения отрицательных чисел входит в программу обучения средней школы), которое гласит: «из двух отрицательных чисел меньше то, модуль которого больше». Опираясь на данное математическое правило, аукционная комиссия определила модули значений параметра по температуре, установленной заказчиком: |50| и, предложенной участником закупки: |45|, сравнила их и пришла к очевидному выводу, что значение параметра «-45» больше, чем значение параметра «-50», что противоречит требованиям аукционной документации.

Показатель п. 25 «Минимальное значение температуры воздуха при эксплуатации» является существенным, так как ряд объектов, на которых планируется установка (замена) светодиодных светильников, находится на севере Амурской области и температура воздуха в этих районах в зимний период времени может быть менее -50 градусов по Цельсию, что подтверждается многолетними наблюдениями метеослужб. Использование материалов с показателями -45 градусов по Цельсию, значительно ухудшает качество используемой продукции и приведет к нестабильной работе светильников, что в свою очередь значительно повлияет на безопасность дорожного движения в темное время суток на участках дорог, обустроенных наружным освещением.

Рассмотрев жалобу, исследовав материалы дела, заслушав доводы сторон, проведя в соответствии с частями 3, 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку закупки, Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу о обоснованности жалобы по следующим основаниям.

Частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе следующую информацию:

1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки должны указываться функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). При этом в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность использования при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики при описании объекта закупки должны определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, таким образом, чтобы не только необоснованно не ограничить количество участников закупки, но и повысить шансы на приобретение товара, выполнение работ с товаром именно с теми характеристиками, которые должны соответствовать потребностям заказчика, требованиям технических регламентов, стандартов, технических условий изготовителей, техническим обозначениям показателей.

Документацией определено, что в составе первой части заявки должно быть отражено согласи участника на выполнение работ, являющихся предметом закупки, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе.

В части используемого при выполнении работ по контракту светодиодного светильника заказчиком установлены требования к минимальному значению температуры воздуха при эксплуатации в градусах Цельсия «не более -50\*\*».

При этом в инструкции по заполнению первой части заявки в качестве примечания отмеченного \*\* указано:

- при установлении требований к максимальному значению Заказчиком использовано такое слово как «не более», участник закупки должен представить значение менее или равное установленному в требованиях, без использования вышеуказанных слов и символов.

- при установлении требований к минимальному значению Заказчиком использовано такое слово как «не менее», участник закупки должен представить значение более или равное установленному в требованиях, без использования вышеуказанных слов и символов.

Таким образом, по показателю температуры воздуха при эксплуатации предусмотрены одновременно различные значения по указанному показателю: минимальное; не более; менее или равное установленному в документации об аукционе.

С целью уточнения применяемого правила отражения технической характеристики "Светодиодного светильника" изготовителями (производителями) данной продукции у сторон по делу запрошены копии паспортов, руководств по эксплуатации на светодиодные светильники.

Из представленных в материалы дела участником закупки, ставшим победителем и заявителем жалобы документов, паспортов, руководств по эксплуатации на светодиодные светильники в ходе заседания Комиссией Амурского УФАС России установлено, что показатель температуры воздуха при эксплуатации отражается изготовителями (производителями) данной продукции в виде интервального значения: от - … до + … (например: от – 50°С до + 50°С).

Показатели, примененные в аукционной документации: не более - …/ не менее + … изготовителями (производителями) светодиодных светильников в прилагаемых к ним паспортах, руководствах по эксплуатации, как следовало из представленных в материалы дела документов, не применяются.

То есть, в рамках каждого из вышеуказанных пунктов показателей товара аукционной документацией предусмотрено отражение значений, не применяемых в практической деятельности национальной системы стандартизации температуры воздуха и технических паспортах, руководствах по эксплуатации на светодиодные светильники, изготавливаемые хозяйствующими субъектами, а значит при составлении описания объекта закупки в аукционной документации не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология.

Следует отметить, что в документации не содержится обоснование о необходимости использования других значений показателей, требований, условных обозначений и терминологии, отличных от тех, которые применяются изготовителями (производителями) светодиодных светильников в технической документации на них.

Заказчиком и уполномоченным органом обоснование необходимости использования именно показателей в значении: минимальное значение температуры воздуха при эксплуатации; (°С); не более -50\*\*, с учетом использования словосочетания «не менее» и необходимости участникам закупки предоставления значения более или равное установленному в требованиях, без использования вышеуказанных слов и символов, не представлено, потребность указания именно в данном значении не доказана.

Таким образом, при описании объекта закупки участником закупки должны применяться общепринятые обозначения и наименования в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации. Сведения, содержащиеся в заявке участника закупки, не должны допускать двусмысленных, необъективных толкований.

В связи с изложенным, Комиссия Амурского УФАС России пришла к выводу, что установленные в аукционной документации требования к товару, значения показателей, которые необходимо указывать в подаваемой на участие в торгах первой части заявки, с учетом порядка заполнения значений характеристик, установленных инструкцией по заполнению первых частей заявок, вводят потенциальных участников закупки в заблуждение, не дают возможности объективно соотнести показатели товара, указанные в документации с используемыми изготовителями (производителями) светодиодных светильников и установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации, условными обозначениями, применяемыми в описании технических характеристик по значению температуры воздуха при эксплуатации, приводит к неправильному заполнению заявок участниками закупки, что в результате и повлекло/могло привести за собой к отказу двум участникам закупки в допуске к участию в электронном аукционе и является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Данный факт косвенно подтверждает и то обстоятельство, что двум участникам закупки отказано в допуске к участию в торгах именно на том основании, что ими представлено значение по спорному показателю «-45°С», что, как указывает комиссия заказчика, больше требуемого значения и не соответствует значениям, установленным документацией об электронном аукционе «не более – 50°С».

Частью 1 статьи 67 Закона о контрактной системе установлено, что аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно части 4 указанной статьи закона участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Как установлено на заседании Комиссии Амурского УФАС России, с учетом предусмотренных в документации значений, а также в соответствии с инструкцией по заполнению заявок в указанной части, комиссией заказчика обоснованно принято решение об отказе участнику закупки в допуске к участию в электронном аукционе.

Частью 3 статьи 65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе (ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе).

Как следует из материалов дела, в ходе осуществления закупки от потенциального участника торгов подан один запрос о даче разъяснений положений документации из которого следует, что участник просит у заказчика уточнить, в каких конкретно позициях используется диапазон значений, обозначенный «\*\*\*Установлено максимальное и минимальное значение показателя. При установлении требований к максимальному и минимальному значению Заказчиком использованы такие слова как «не менее … и не более …» будет ли служить поводом для отклонения заявки при установлении конкретного значения Участником, если Заказчиком подразумевался диапазон значений?

Предоставленный участнику закупки ответ содержит следующее: в случае установления максимального и минимального значения показателя (с использованием таких слов как «не менее… и не более… » и символа \*\*\*), участник закупки должен представить единственное значение в рамках заданного диапазона значений (либо диапазон значений, отвечающий установленным требованиям к минимальному значению и максимальному значению). При указании участником закупки единственного (конкретного) значения (как и при указании диапазона значений), представленные значения показателей будут проверены государственным заказчиком с использованием математических и иных методов на соответствие нормативно-технической документации. Представление участником закупки показателей, не соответствующих требованиям документации об аукционе (в том числе несоответствие нормативно-технической документации) будет являться основанием для отказа в допуске к участию в электронном аукционе.

Из совокупного анализа положений законодательства Российской Федерации о контрактной системе следует, что установленная обязанность по даче Заказчиком разъяснений положений аукционной документации на поступивший запрос не может носить формальный характер и должна быть направлена на детальное раскрытие информации, позволяющей потенциальным участникам закупки правильно определиться с предметом закупки, заполнением заявок на участие в торгах, устранению возможных противоречий и неточностей, что в итого способствовало бы возможности принятия участия в закупках более широкому кругу хозяйствующих субъектов и надлежащему заполнению заявок на участие в них, минимизации негативных последствий в виде отклонения заявки.

Комиссия Амурского УФАС России пришла к выводу, что данный ответ на запрос носит формальный характер, не раскрывает информации на поставленный вопрос, не позволяет установить правильность заполнения заявок по определенным показателям, на которые участник и просит дать разъяснения, что является ненадлежащим выполнением возложенных на Заказчика обязанностей по даче разъяснений положений документации, не выполняет те цели, ради которых установлено право на направление участниками закупок запроса о даче разъяснений положений документации, в связи с чем действия Заказчика нарушают требования статьи 65 Закона о контрактной системе.

Также антимонопольным органом установлено, что заказчиком фактически закупка была укрупнена, то есть работы и услуги по содержанию дорог в каждом отдельном районе Амурской области были объединены в одну общую закупку, что привело к значительному увеличению начальной (максимальной) цены контракта и ограничению круга участников закупки. Так, более мелкие хозяйствующие субъекты не могли принять участие в данной закупке в силу значительного размера обеспечения заявки, которое составило более 1 млн. рублей, а обеспечение исполнения контракта для победителя торгов и вовсе составило более 12 млн. рублей.

Для субъектов малого предпринимательства общий объем выполняемых работ по контракту является значительным, так как охватывает все автомобильные дороги общего пользования регионального или межмуниципального значения Амурской области.

По данному нарушению Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

Статьей 1 Закона о контрактной системе предусмотрено, что настоящий Федеральный закон направлен на регулирование отношений в сфере обеспечения государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо должно иметь возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (ст. 8 Закона о контрактной системе).

Государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд (ст. 12 Закона о контрактной системе).

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Как следует из извещения и аукционной документации, предметом закупки является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Амурской области, по содержанию элементов обустройства автомобильных дорог, расположенных на территории Амурской области, а именно в: Архаринском, Белогорском, Благовещенском, Завитинском, Мазановском, Октябрьском, Свободненском, Тамбовском, Тындинском, Шимановском районах и так далее на 54 объектах, расположенных в различных административных районах Амурской области.

При этом в качестве товаров, используемых при выполнении работ, установлены некоторые значения, в частности, по позиции "Светодиодный светильник" с показателем: минимальное значение температуры воздуха при эксплуатации (°С) - не более -50, которые должны применяться на светильниках, устанавливаемых в Северных и приравненных к ним районах, температура в которых опускается до - 50°С, применение указанных товаров в южных районах Амурской области может быть нецелесообразным (достаточно - 45, - 40 °С и т.д.), что приводит/может привести к более эффективному расходованию бюджетных средств в силу меньшей стоимости такого товара с иными показателями.

В связи с изложенным, действия по укрупнению лота в совокупности нивелируют цели законодательства о контрактной системе - открытости и прозрачности, экономии бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования, равноправия участников размещения заказа и обеспечения их справедливой конкуренции.

Кроме того, формирование лота подобным образом исключает возможность участия в торгах организаций, заинтересованных в выполнении государственного контракта только в одном административном районе или смежных между собой районах, а также ограничивает доступ к участию в аукционах субъектов малого и среднего предпринимательства.

Размещение закупки укрупненным лотом нарушает принцип равнодоступности при проведении торгов, исключает возможность участия в торгах отдельных участников рынка, хозяйствующих субъектов, осуществляющих/способных осуществить деятельность, связанную с содержанием автомобильных дорог, ограничивает возможность соперничества на аукционе за право заключения государственного контракта и выполнения работ по предмету контракта, что влечет/может привести за собой к необоснованному ограничению конкуренции при проведении торгов.

Учитывая, что в связи с объединением в один предмет закупки выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Амурской области, расположенных в разных климатических, инфраструктурных районах Амурской области, обеспечение заявки составило 1 259 418,10 рублей, а обеспечение исполнения контракта 12 594 181 рублей, данные условия также негативно влияют на количество участников закупки, способных принять участие в торгах, имеющих трудовые и иные ресурсы для надлежащего исполнения условий контракта, но не имеющих в наличии финансовых ресурсов, позволивших бы им практически одновременно, в определённый промежуток времени, внести (иметь в наличии) как обеспечение заявки, так и обеспечение исполнения контракта, а также указывает на необходимость наличия неоправданно завышенных трудовых и иных ресурсов, если лицо осуществляет свою деятельность на территории одного или нескольких административных районов субъекта Российской Федерации и имеет возможность выполнить работы на определенной территории Амурской области, на которой оно осуществляет свою основную хозяйственную деятельность.

Обеспечение конкуренции отнесено к первоочередным задачам законодательства Российской Федерации о контрактной системе, что направлено, в том числе, на эффективное использование источников финансирования и выявление лица, исполнение контракта с которым в наибольшей степени будет результатом выбора наилучшего, то есть наиболее конкурентоспособного предложения, что отвечает целям развития добросовестной конкуренции, вовлечение большего числа хозяйствующих субъектов в возможности реализации потребностей в удовлетворении государственных нужд, эффективного расходования бюджетных средств, целям правового регулирования и согласуется с задачами законодательства Российской Федерации по развитию и расширению присутствия на рынке субъектов среднего и малого предпринимательства.

Учитывая, что одному участнику закупки при участии в торгах и/или признании его победителем для выполнению работ по контракту необходимо будет задействовать дополнительные материальные, трудовые и финансовые ресурсы, с учетом отсутствия такой возможности у некоторых потенциальных участников закупки, осуществляющих деятельность в указанной сфере, установление в аукционной документации требования о выполнения работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Амурской области по 54 объектам без учета фактического расположения и размещения объектов в рамках административно-территориальных единиц, районов Амурской области, включенных в контракт, уровней отдаленности от административного центра, различного обеспечения соответствующей инфраструктурой, Комиссией Амурского УФАС России укрупнение работ, являющихся предметом закупки, в один лот признано совершением действий, которые приводят за собой к необоснованному ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок, что является нарушением требований статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В связи с изложенным, Амурским УФАС России принято решение об аннулировании (отмене) рассматриваемой закупки, о чем выдано предписание. Теперь заказчику необходимо будет разбить данную закупку на более мелкие и провести аукционы по каждому району Амурской области.

Указанное решение и предписание обжалованы заказчиком в Арбитражный суд Амурской области и на сегодняшний день находятся в стадии рассмотрения.

**2.** Вновь поднимаем вопрос о включении в цену контракта, заключаемого с победителем торгов, НДС при условии, что победитель не является плательщиком данного налога.

В Амурское УФАС России от общества с ограниченной ответственностью поступила жалоба на действия государственного заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещения, выразившиеся, по мнению заявителя, в неправомерном отказе заказчика от исключения из положений контракта условия об НДС, без изменения цены контракта ввиду того, что общество находится на упрощенной системе налогообложения и не является плательщиком НДС.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

К документации об электронном аукционе, в рамках которого была подана жалоба, прилагается проект контракта, являющийся неотъемлемой частью этой документации (ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе)

Частью 1 статьи 22 Закона о контрактной системе установлено, что начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов: 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка); 2) нормативный метод; 3) тарифный метод; 4) проектно-сметный метод; 5) затратный метод.

В соответствии с извещением и аукционной документацией предметом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту помещения.

Согласно Информационной карте аукционной документации для определения начальной (максимальной) цены контракта заказчиком применялся проектно-сметный метод. Для выполнения работ по капитальному ремонту помещения по рассматриваемой закупке была составлена (разработана) Проектная документация, также размещенная на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) и на электронной торговой площадке.

Сметы составлены в текущих ценах первого квартала 2018 года, по территориальным расценкам Амурской области.

Расчет начальной (максимальной) цены контракта приведен в аукционной документации в разделе «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта».

В документации отражено, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, при этом включает в себя стоимость затрат на выполнение всех работ, стоимость используемых материалов, механизмов, конструкций, комплектующих изделий и их доставки до объекта, разгрузки и складирования, все установленные налоги и сборы, (включая НДС), расходы на страхование, уплату таможенных пошлин, инфляционные процессы и другие обязательные платежи и иные расходы, связанные с исполнением контракта.

Документация содержала обязательное в соответствии с законом условие о том, что в случае если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, цена контракта уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Пунктом 4 части 1 статьи 71 Закона о контрактной системе отражено, что контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 70 настоящего Федерального закона.

Частями 1 и 2 статьи 70 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Частью 10 указанной статьи предусмотрено, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Соответствующее требование также отражено в частях 1, 2 статьи 34 Закона о контрактной системе в соответствии с которыми при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Частью 13 статьи 4 Закона о контрактной системе оговорено, что в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Соответствующих условий в отношении лица, находящегося на упрощенной системе налогообложения, не являющегося плательщиком НДС (в случае, если контракт заключается с таким лицом), Закон о контрактной системе не содержит.

Подавая заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, участник соглашается с условиями аукционной документации, а также, процедурой проведения торгов, порядком заключения контракта по результатам аукциона.

Поскольку в проекте контракта, размещенном государственным заказчиком при проведении аукциона, изначально отражено, что стоимость работ включает в себя НДС, обоснование (начальной) максимальной цены контракта также осуществлено с учетом НДС, государственный контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, аукционной документацией и проектом контракта.

В связи с чем, действия заказчика по отказу победителю аукциона в изменении условий контракта и исключении НДС из стоимости работ, являются правомерными и соответствующими требованиям законодательства о контрактной системе.

**3.** Еще одним частым нарушением является не установление заказчиками в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, обязанности подрядчика (исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком (исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 г. N 775 установлены размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта:

1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд;

100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

В случае, если начальная (максимальная) цена по закупке установлена в размере свыше 100 миллионов рублей, заказчик в проекте контракта в соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе обязан прописать обязанность подрядчика (исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком (исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

4. В части правоприменения законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами хотелось бы остановиться на внесенных в Закон № 223-ФЗ изменениях.

Наибольшее количество изменений внесены Законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ, которые вступают в силу с 1 июля 2018 года. Но при этом свои положения о закупке заказчики должны привести в соответствие с его редакцией, утвердить и разместить в ЕИС до 1 января 2019 года. Заказчиков, которые этого не сделают, признают не разместившими положение в определенном законом порядке.

Внесены изменения в перечень ежемесячных отчетов.

До 10-го числа месяца, следующего за отчетным, надо размещать в ЕИС данные о количестве и стоимости договоров с единственными поставщиками после несостоявшейся конкурентной закупки. В отчете обо всех договорах нужно учесть и те договоры, сведения о которых в ЕИС не размещают.

Участником такой закупки может быть любое физическое или юридическое лицо независимо от требований положения о закупке.

Ввиду внесенных изменений заказчикам не надо будет отчитываться каждый месяц о договорах, которые заключили с малым и средним бизнесом.

Договоры с единственными поставщиками стоимостью выше 100 тыс. руб. (выше 500 тыс. – для тех, чья выручка за прошлый год больше 5 млрд руб.) размещают в реестре договоров.

Большое количество административных материалов поступает в Амурское УФАС России от органов прокуратуры по фактам несвоевременного размещения или неразмещения в ЕИС сведений о заключенных заказчиками договорах.

На сегодняшний день заказчики обязаны размещать, в том числе и «нулевые» отчеты.

Статьей 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" установлено, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как правило сами Положения о закупках, разработанные заказчиками отражают требования, установленные частью 19 статьи 4 Закона о закупках об обязанности Заказчик не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным месяцем, размещать в единой информационной системе следующие сведения:

- о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки товаров, работ, услуг;

- о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика);

- о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках;

- о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства, с указанием сведений о количестве, об общей стоимости договоров, предусматривающих закупку конкретными заказчиками, определенными Правительством Российской Федерации, инновационной продукции, высокотехнологичной продукции у таких субъектов в годовом объеме, определяемом в соответствии с пунктом 1 части 8.2 статьи 3 Закона о закупках.

Ограничений по сумме договоров, в отношении которых размещаются сведения в соответствии с частью 19 статьи 4 Закона о закупках, номенклатуре закупаемых на основании таких договоров товаров, работ, услуг в Законе о закупках не содержится.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В соответствии с частью 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе следующие сведения:

1) о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей;

2) о закупке услуг по привлечению во вклады (включая размещение депозитных вкладов) денежных средств организаций, получению кредитов и займов, доверительному управлению денежными средствами и иным имуществом, выдаче банковских гарантий и поручительств, предусматривающих исполнение обязательств в денежной форме, открытию и ведению счетов, включая аккредитивы, о закупке брокерских услуг, услуг депозитариев;

3) о закупке, связанной с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды (субаренды), договора доверительного управления государственным или муниципальным имуществом, иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении недвижимого имущества.

В соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в ЕИС сведения о закупках, в отношении которых принят соответствующий нормативно-правовой акт Правительством Российской Федерации.

Из анализа вышеназванных норм следует, что Законом о закупках предусмотрен исчерпывающий перечень случаев, при которых сведения о заключенных заказчиком договорах (осуществленных закупках) не размещаются в Единой информационной систем в сфере закупок.

Нулевые отчеты о заключенных заказчиком договорах по пункту 19 статьи 4 Закона о закупках к ним не относятся.

Доводы лиц, привлекаемых к административной ответственности о невозможности своевременного размещения информации о закупках ввиду технической неисправности официального сайта ЕИС в сети интернет признается антимонопольной службой несостоятельным ввиду следующего.

Согласно части 13 статьи 4 Закона о закупках в случае возникновения при ведении единой информационной системы федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение единой информационной системы, технических или иных неполадок, блокирующих доступ к единой информационной системе в течение более чем одного рабочего дня, информация, подлежащая размещению в единой информационной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке, размещается заказчиком на сайте заказчика с последующим размещением ее в единой информационной системе в течение одного рабочего дня со дня устранения технических или иных неполадок, блокирующих доступ к единой информационной системе, и считается размещенной в установленном порядке.

Зачастую положение о закупках разработанное заказчиком дублирует указанною норму закона.