**Ответы на вопросы, полученные в ходе публичных обсуждений Приморского УФАС России посредством анкет.**

 28 сентября 2017 года во Владивостоке на площадке компании ООО «Базис» прошли публичные слушания контрольно-надзорной деятельности Приморского УФАС России.

 В ходе слушаний была организована возможность заполнения анкет с изложением вопросов, на которые Приморское УФАС России представляет развернутые ответы.

*1) По контрактам, заключенным до принятия постановления Правительства № 1042, штрафы и неустойки рассчитываются по постановлению № 1063?*

По контрактам, заключенным до принятия Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042, штрафы и неустойки рассчитываются в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063, т. к. вносить изменения и менять условия контракта, в том числе в части ответственности заказчика и поставщика, запрещено Законом № 44-ФЗ.

*2) В соответствии с приказом ФАС России от 15.08.2016 № 1145/16, тарифы на перемещение и хранение задержанных транспортных средств устанавливаются по результатам торгов (аукцион на понижение цены) по выбору исполнителя услуг.*

1. *На какой площадке необходимо проводить такой аукцион?*
2. *Необходимо ли органу регулирования разрабатывать отдельный акт или можно в рамках 44-ФЗ?*
3. *Предусматривает ли 44-ФЗ такой вид аукциона?*

Приказом ФАС России от 15.08.2016 № 1145/16 утверждены методические указания по расчету тарифов на перемещение и хранение задержанных транспортных средств и установлению сроков оплаты (далее - Методические указания).

Разъяснение положений Методических указаний дано в письме ФАС России от 06.12.2016 № СП/84437/16.

Как разъяснено ФАС России в пункте 4 указанного письма, определение процедуры проведения торгов (аукциона) по выбору исполнителя услуг по перемещению и (или) хранению задержанных транспортных средств, а также определение органа, уполномоченного проводить такие торги, относятся к полномочиям субъекта Российской Федерации.

Согласно пункту 6 разъяснения ФАС России указанное правило не применяется, если:

1) если отбор исполнителя услуг осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (Федеральный закон N 44-ФЗ).

2) если субъектом Российской Федерации функциями по организации перемещения и хранения задержанных транспортных средств без проведения торгов наделено специализированное государственное учреждение. При этом тарифы в таком случае рассчитываются методами, предусмотренными пунктом 3 настоящих Методических указаний.

Из этого следует, что тот или иной порядок отбора исполнителя услуг, в том числе проведение указанного отбора в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, должен быть определен решением субъекта Российской Федерации, решением субъекта Российской Федерации определяется также и уполномоченный орган по проведению торгов (аукциона).

Вместе с тем, Законом Приморского края от 23.07.2012 № 73-КЗ, определяющим порядок перемещения задержанных транспортных средств на специализированную стоянку, их хранения, оплаты расходов на перемещение и хранение, возврата транспортных средств в Приморском крае, не предусмотрен отбор исполнителей услуг конкурентным способом, то есть по результатам аукциона.

Согласно части 1 статьи 3 Закона № 73-КЗ перемещение на специализированную стоянку задержанных транспортных средств на территории Приморского края осуществляется уполномоченными организациями, владеющими на любом законном праве специализированными транспортными средствами для перемещения задержанных транспортных средств.

Хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Приморского края осуществляются уполномоченными организациями, владеющими на любом законном праве специализированной стоянкой, соответствующей требованиям, установленным [частью 3](#P37) настоящей статьи (часть 2 статьи 3 Закона № 73-КЗ).

Частью 3статьи 3 Закона № 73-КЗ предусмотрено, что специализированная стоянка должна отвечать следующим требованиям: 1) возможность размещения не менее 50 транспортных средств категории "В" на специализированных стоянках, расположенных в городских округах, и не менее 25 транспортных средств категории "В" на специализированных стоянках, расположенных в муниципальных районах; 2) нахождение на территории только задержанных транспортных средств, а также транспортных средств, помещенных на специализированную стоянку после дорожно-транспортных происшествий; 3) наличие на территории контрольно-пропускного пункта и ограждений, обеспечивающих ограничение доступа на территорию специализированной стоянки посторонних лиц; 4) наличие круглосуточной охраны территории; 5) наличие освещения территории в ночное время; 6) наличие средств видеофиксации, обеспечивающих обзор всей территории, с обязательным хранением видеоархива в течение 15 суток; 7) наличие возможности погрузки и разгрузки задержанных транспортных средств с помощью специализированных транспортных средств для перемещения задержанного транспортного средства; 8) наличие на территории помещения для осуществления круглосуточных расчетов с владельцами или иными лицами, обладающими правом пользования или распоряжения задержанными транспортными средствами; 9) наличие на территории противопожарного поста, оснащенного инвентарем; 10) наличие на территории вывески с указанием наименования уполномоченной организации, ее местонахождения (юридического адреса) и телефона.

Из части 4 статьи 3 Закона № 73-КЗ следует, что исполнителями услуг являются юридические лица или индивидуальные предприниматели, включенные в реестр уполномоченных организаций, предоставляющих на территории муниципальных районов и городских округов услуги по перемещению задержанных транспортных средств на специализированные стоянки и (или) хранению задержанных транспортных средств на специализированных стоянках и их возврату (реестр уполномоченных организаций). Проверка уполномоченных организаций на соответствие требованиям, установленным [частями 1](#P37) - [3](#P39) настоящей статьи, в целях внесения их в реестр и исключения из реестра уполномоченных организаций проводится в порядке, установленном Администрацией Приморского края.

Согласно части 5 статьи 3 Закона № 73-КЗ формирует и утверждает реестр уполномоченных организаций орган исполнительной власти Приморского края, осуществляющий в пределах своих полномочий государственное управление в сфере транспорта на территории Приморского края (уполномоченный орган в сфере транспорта).

Уполномоченный орган в сфере транспорта размещает реестр уполномоченных организаций с указанием места расположения на территории Приморского края специализированных стоянок на официальном сайте Администрации Приморского края в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (часть 6 статьи 3 Закона № 73 -КЗ).

Порядок проведения проверки юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на соответствие требованиям к организации деятельности по перемещению и (или) хранению и возврату задержанных транспортных средств, утвержденный постановлением администрации Приморского края от 11.09.2012 № 243-па, также не предусматривает конкурентный способ отбора исполнителя указанных услуг.

Таким образом, порядок определения исполнителя услуг, установленный Законом № 73-КЗ, не согласуется с Методическими указаниями ФАС России.

Разрешение указанного разногласия относится к полномочиям ФАС России, являющейся уполномоченным органом в сфере тарифного регулирования.

В связи с этим, Приморское УФАС России подготовит и направит соответствующий запрос в ФАС России.

*3) Какой срок поставки считать реальным? В техническом задании на приобретение журналов стоит трехдневный срок. Потенциальный участник закупки требует по этому поводу разъяснения и считает, что мы ограничиваем иногородних участников.*

Статьей 33 Закона № 44-ФЗ установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться правилами, в том числе, в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Таким образом, требования заказчика в части срока поставки товара не должны ограничивать количество участников закупки. При этом Заказчик, с учетом положений, содержащихся в статье 33 Закона № 44-ФЗ, вправе включить в документацию об аукционе такие товары и срок их поставки, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения им соответствующих функций.

Исходя из анализа положений статьи 33 Закона № 44-ФЗ, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Таким образом, заявленные требования к товару и к поставке товара для нужд заказчика устанавливаются исходя из потребностей заказчика и необходимы для качественного оказания заказчиком услуг в сфере своей профессиональной деятельности.

Законом № 44-ФЗ не предусмотрены ограничения по включению в документацию требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, а так же требований к заказчику обосновывать свои потребности при установлении требований к товару. При этом заказчик не имеет возможности установить требования к товарам, которые бы удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

1. *Каких документов требует закрытие (исполнение) контракта? Допустимо ли закрывать только платежными поручениями?*

Порядок исполнения контракта регулируется, в том числе, Гражданским кодексом Российской Федерации. Законодательством о контрактной системе не установлен перечень документов, которые необходимо составлять по результатам исполнения контракта.

1. *В каких случаях на ремонтные работы и проектирование необходимо требовать СРО?*

Заказчик вправе устанавливать требование к участникам закупки только в случае, если законодательством Российской Федерации установлены требования к участникам закупки в соответствии требованиями, установленными законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Следовательно, если Градостроительным кодексом Российской Федерации установлено требование о том, что лицо должно быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, то заказчик вправе установить данное требование к участнику закупки.

В соответствие с ч. 2 ст. 52, ч. 2 ст. 53, ч. 3 ст. 55.6, ч. 12 ст. 55.16, ч.4, ч.5 ст. 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (в редакции Федерального закона № 31-ФЗ от 07.03.2017 года) лицо, выполняющее работы, являющиеся объектом закупки, должно быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Исключения:

В случаях, предусмотренных ч. 2.1. и ч. 2.2. ст. 52 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 №190-ФЗ (в редакции Федерального закона № 31-ФЗ от 07.03.2017 года), членство в саморегулируемых организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства не требуется.

**Ответы Приморского УФАС России на вопросы, полученные в ходе публичных обсуждений по электронной почте**

1. *Какая предусмотрена ответственность Заказчика, если при проведении открытого запроса предложения в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ или оказания услуг, Заказчик отказался от заключения договора по итогам Закупки?*

В соответствии с частью 3 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение сроков заключения контракта или уклонение от заключения контракта влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

1. *Правомерен ли допуск участника, отказ в допуске, отказ от заключения контракта, если недостоверность указанных в заявке сведений о товаре подтверждена производителем (дистрибьютором)?*

Отказ в допуске в связи с представлением недостоверных сведений правомерен в случае, если есть документы от производителя (дистрибьютора) товара, подтверждающие характеристики товара, которые отличаются от предусмотренных в заявке участника.

1. *Правомерен ли отказ в допуске или допуск к участию в торгах участника при проведении электронного аукциона по 44-ФЗ, представившего в составе заявки платежное поручение без отметки банка о списании денежных средств?*

Пунктом 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация должна содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки в составе заявки на участие в конкурсе должен представить документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копию этого платежного поручения, либо банковскую гарантию, соответствующую требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона).

В пункт 5 Федерального закона от 29.12.2015 N 390-ФЗ внесены изменения, и в действующей редакции, отметка банка не требуется. Таким образом, отказ в допуске к участию в конкурсе в связи с предоставлением в составе заявки платежного поручения о перечислении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе без отметки банка о перечислении или списании таких средств является нарушением положений Закона о контрактной системе.

1. *Правомерен ли отказ в допуске к участию в торгах, если информация в выписке из ЕГРЮЛ не соответствует сведениям, приведенным в лицензии, учредительных документах, или отсутствует в них?*

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ, участники закупок должны соответствовать требованиям законодательства РФ к лицам, которые поставляют товар, выполняют работу, оказывают услугу, являющиеся объектом закупки. Участник открытого конкурса обязан представить в составе заявки документы (их копии), подтверждающие его соответствие указанным требованиям (пп. "г" п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона N 44-ФЗ). Право осуществлять лицензируемые виды деятельности подтверждается документом, выданным лицензирующим органом (лицензией). Это следует из п. 2 ст. 3 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" и положений ряда других актов.

Выписка из ЕГРЮЛ является лишь одним из способов представления содержащихся в этом реестре сведений о юридическом лице (п. 2 ст. 6 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

Правоприменительная практика: Арбитражные суды считают, что отклонение заявки в рассматриваемом случае неправомерно. Указанный подход выработан при применении Закона N 94-ФЗ, но остается актуальным для отношений, возникающих в рамках применения Закона N 44-ФЗ, в связи с преемственностью правового регулирования.

1. *Пунктами 4, 5 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 предусмотрены штрафные санкции за неисполнение контракта. Какой пункт выбрать, если ситуация попадает под оба пункта?*

Заказчик может выбрать один из наиболее подходящих пунктов Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042.

Заказчик должен понимать, что п.3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042 предусмотрен общий порядок расчета штрафа; п.4 - порядок расчета штрафа, когда закупка проводилась с ограничением участия в соответствии со ст.30 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации); п.5 - порядок расчета штрафа в случае, когда контракт заключается с участником, предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта; п.6 - расчет штрафа по обязательствам, не имеющего стоимостного выражения; п.7 - порядок расчета штрафа за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц; п.8 - порядок расчета штрафа, если документацией о закупке установлена обязанность подрядчика заключить договор субподряда с лицами из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

При формировании документации о закупке заказчик должен понимать какие специальные условия будут включены в её состав.

Так, если заказчик проводит закупки с ограничением участия согласно ч.3 ст.30 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, то в проект контракта включаются условия из п.4, 5, 6. Если закупка на выполнение строительных работ - п.5, п.6, п.7 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042. Если установлена обязанность подрядчика заключить договор субподряда с лицами из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций - п.5, 6, 8 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042 . Если простая закупка товаров - п.3, 5,6 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042. При этом, условия п.5,6 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042 общие для всех.

1. *Правомерен ли отказ в допуске к участию в аукционе из-за того, что в заявке указаны неконкретные характеристики (в том числе диапазонное значение характеристик). Правомерен ли допуск такого участника к участию в данном аукционе?*

Согласно части 3 статьи 67 Закона № 44-ФЗ, по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [частью 4](#Par1) данной статьи.

 В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона № 44-ФЗ, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, или предоставления недостоверной информации, а также, в случае несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, требованиям документации об аукционе.

Заказчик обязан в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ установить в документации об аукционе инструкцию по заполнению заявки на участие в аукционе.

 Тем самым, порядок рассмотрения заявок на участие в аукционе зависит от установленных заказчиком требований к поставляемому товару и инструкции по заполнению заявки.

1. *Правомерно ли в документации устанавливать требование о подтверждении или декларировании в заявке участником размещения заказа статуса СМП и (или) отказывать в допуске (признавать не соответствующей требованиям документации), поскольку в ней отсутствуют данные сведения?*

В соответствии с частью 3 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, в извещениях об осуществлении закупок для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

1. *Правомерно ли устанавливать в документации о закупке требование снизить цену контракта, предложенную участником на сумму НДС, если победитель не является плательщиком такого налога?*

Согласно Решению Арбитражного суда Республики Северная Осетия-Алания от 04.09.2014 по делу N А61-2187/14, цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения объема работ и иных условий только при его исполнении (пп. "а" п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона N 44-ФЗ). Контракт заключается и оплачивается в соответствии с ценой, предложенной победителем аукциона вне зависимости от того, какую систему налогообложения он применяет. Установление условия о снижении цены контракта на сумму НДС противоречит ч. 10 ст. 70 Закона N 44-ФЗ.

1. *Опубликована документация по 44-ФЗ на запрос котировок и в проекте контракта имеется несколько грубых технических ошибок. На каком этапе можно подать протокол разногласий к этому контракту? Можно ли вместе с заявкой приложить протокол разногласий к контракту?*

При осуществлении закупки путем проведения запроса котировок не предусмотрено направление протокола разногласий.

В случае, если описание объекта не соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ, участник закупки вправе подать жалобу на действия заказчика для устранения нарушений Закона № 44-ФЗ.

1. *У Заказчика возникают сложности с формулировкой сроков и порядка оплаты по контракту по 44-ФЗ. Заказчик заранее не знает кто выиграет: СМП или обычная компания. Как правильно в контракте указать сроки? Можно ли указать, что срок оплаты 30 дней, а для СМП сделать оговорку 15 дней?*

В соответствии с частью 13.1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ 13.1., срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона № 44-ФЗ за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 Закона № 44-ФЗ.

Тем самым, если только в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона № 44-ФЗ.