Публичные слушания Тамбовского УФАС России 28 ноября 2017 года

**Доклад (Колодина Н.Н.):**

**«Типовые нарушения в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»**

Федеральная антимонопольная служба в октябре текущего года составила и опубликовала ТОП-3 самых частых нарушений законодательства о контрактной системе.

В числе наиболее распространенных нарушений со стороны заказчиков на закупках по Закону о контрактной системе – это установление требований о предоставлении в составе заявок сведений о химическом составе, конкретных показателях товаров, являющихся результатом технологических процессов их изготовления или результатами испытаний этих товаров. Такие требования могут существенно сократить число потенциальных участников закупки, так как участник закупки на этапе подачи заявки не обязан иметь в наличии необходимый товар и владеть информацией о его составе*.* Например, к излишней детализации относятся, в частности, требование заказчика указать в составе заявки химический состав пластика, из которого изготовлена закупаемая ручка, метод проката пластика при изготовлении папок для хранения бумаг и т.д.

Также довольно часто заказчики объединяют в один лот работы, для выполнения которых необходимо соответствующее разрешение (лицензия, участие в СРО), и работы, на выполнение которых таких документов не требуется. Если работы, требующие наличия разрешительных документов, **не являются самостоятельным объектом закупки**, а лишь входят в состав иных работ, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующих разрешений может быть признано неправомерным при рассмотрении жалобы, так как при исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующие документы.

К примеру, при осуществлении закупок на выполнение работ по текущему ремонту, для выполнения которых не требуется участие в СРО, и работ по монтажу, обслуживанию и ремонту средств пожарной безопасности, для выполнения которых необходима лицензия, установление требования о наличии у участника закупки соответствующей лицензии является неправомерным. *Эта* позиция ФАС России неоднократно подтверждалась в суде, в том числе и в определениях Верховного суда Российской Федерации.

Не менее распространенное нарушение со стороны заказчиков - установление ограничений на привлечение субподрядчиков. Исполнитель по контракту не должен быть ограничен в возможности привлечь субподрядчиков на выполнение определенных видов работ, так как установление такого запрета является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя. Также неправомерны требования о согласовании с заказчиком субподрядчиков или запрет на привлечение субподрядчиков. Решения и предписания ФАС России по соответствующим делам не раз поддерживались в суде.

Сопоставляя эти выводы Федеральной антимонопольной службы и практику Тамбовского УФАС России, в том числе третьего квартала этого года, следует сказать, что указанные нарушения также являются массовыми и на территории Тамбовской области. Просим учесть данные пояснения и исключить такие нарушения.

Но всё-таки основное нарушение законодательства о контрактной системе, которое выявляют сотрудники Тамбовского УФАС России в последнее время, это, прежде всего, неправомерные действия заказчиков при утверждении документации о закупке и установлении требований, ограничивающих число участников закупки.

Во-первых, это те же пресловутые требования о предоставлении в составе заявок крайне подробных сведений о химическом составе, конкретных показателях товаров, являющихся результатом технологических процессов их изготовления или результатами испытаний этих товаров, или каких-то очень специфических свойств и показателей, о которых можно узнать только по специальному запросу производителя.

По сути, Заказчики, устанавливая требования к закупаемым товарам или применяемым при исполнении контракта материалам, практически полностью переписывают государственные стандарты на производство этих товаров, да ещё и с ошибками.

Соответственно, в подавляющем большинстве случаев требование Заказчика о необходимости подробного описания участниками закупки в своих заявках товаров (материалов) признается Тамбовским УФАС России неправомерным и нарушающим Закон о контрактной системе, поскольку не соответствует изначальным потребностям Заказчика и является необъективным описанием объекта закупки.

К чему ведёт такая ненужная детализация свойств и характеристик товара? Только к сокращению количества участников закупки и нарушению условий конкуренции, а значит, к необоснованному затягиванию процесса закупки нужного товара, работы или услуги.

Помимо этого, вторым препятствием в подаче заявки довольно часто становится инструкция по её заполнению, которая вопреки Закону о контрактной системе и смысловому назначению не помогает участникам закупки, а, напротив, запутывает их и вводит в заблуждение.

Совсем недавно Тамбовское УФАС России несколько раз подряд признавало обоснованными жалобы на положения инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе из-за их непонятного и неопределённого смысла и обязывало внести изменения в документацию о закупке с продлением срока приема заявки. Зачастую сами представители заказчика не могут пояснить, как следует поступать участникам закупки на основании прочтения этих многостраничных текстов с перепутанным содержанием. Искусственно создаваемые ребусы и шарады не отвечают основным целям законодательства о контрактной системе и нарушают принцип обеспечения конкуренции.

Кроме обозначенных нарушений частыми случаями по-прежнему являются нарушение сроков и порядка размещения информации на официальном сайте, например, сведений о заключении, исполнении, расторжении контракта в реестре контрактов либо отчетов об исполнении контрактов. Напомним, требуемые сведения в реестре контрактов размещаются не позднее 3-х рабочих дней от события, а отчет об исполнении контракта или его этапа – не позднее 7-ми дней от окончания исполнения контракта или его этапа.

Дополнительный акцент Тамбовское УФАС России делает на недопустимости изменения государственного или муниципального контракта в нарушение требований законодательства о контрактной системе. Все возможные случаи изменения контрактов прямо оговорены статьей 95 Закона о контрактной системе, иное не допускается. Однако, в практике последних месяцев постоянно выявляются случаи незаконного способствования деятельности со стороны государственных и муниципальных заказчиков в отношении отдельных исполнителей контракта. Это выплата аванса в размере от 10 до 30 % от стоимости контракта или продление срока поставки товара, выполнения работ, оказания услуги, что не было предусмотрено первоначальными условиями контракта. Напомним, изменение условий контракта, не предусмотренное Законом о контрактной системе, влечёт применение административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ на стороны по контракту, заключившие неправомерное соглашение об изменении объявленных условий исполнения контракта.

Но прежде всего подобное поведение заказчиков и поставщиков нарушает условия конкуренции. Если бы условие авансирования или возможность более длительного срока исполнения контракта были бы известны всем потенциальным участникам закупки, состязательность была бы другой на торгах, а именно была бы обеспечена добросовестная конкуренция участников товарного рынка. В конечном итоге выигрыш был бы на стороне государственных и муниципальных нужд, а не отдельных хозяйствующих субъектов.