Ответы на вопросы, поступившие в ходе подготовки и во время публичных обсуждений Алтайского краевого УФАС России, состоявшихся 2.09.2020 г.

1. **Во время публичных обсуждений вы просто обязаны озвучить официальную позицию ФАС России по вопросу использования т.н. "магазинов закупок малого объёма", указанную в письме МЕ/4930/20 от 27.01.2020г. Прям так и сказать: НЕ ИМЕЮТ ПРАВА обязать заказчиков проводить закупки у ед. поставщика, по сути, конкурентным способом. И вопрос: что делать заказчикам и куда жаловаться на вышестоящие организации, которые считают себя умнее ФАС России и отказываются финансировать приобретения, осуществлённые не через ЗМО? Какие шаги предпринимает УФАС по АК для защиты законных прав заказчиков по данному вопросу? Само письмо во вложении, чтобы долго не искать.**

Ответ: Позиция ФАС России по данному вопросу изложена в письме МЕ/4930/20 от 27.01.2020г. Указанное письмо ФАС России размещено на официальном сайте Алтайского краевого УФАС и доступно по ссылке <https://altk.fas.gov.ru/analytic/16642> . Урегулирование взаимоотношений между заказчиками и вышестоящими организациями, а также вопросы финансирования не входит в компетенцию Управления.

2. **Второй момент, связанный и с госзакупками, и с монополизацией рынка. Уполномоченные органы в Алтайском крае по какой-то странной причине предпочитают площадку RTS-Tender. Я-то и сам её очень люблю, она удобная и всё такое, но ни в одном законе не сказано ни слова про какое-то там удобство. Почему у нас по 44ФЗ в основном используется RTS, по 223ФЗ в основном используется RTS, для упомянутых выше ЗМО опять RTS? Других площадок нет? Что у нас с конкурентной средой на самом высоком уровне?**

Ответ: Перечень операторов электронных площадок, предусмотренный частью 3 статьи 24.1 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", частью 11 статьи 3.4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", определен Распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 N 1447-р. Заказчики вправе при осуществлении закупки использовать любую электронную площадку из данного перечня исходя из собственных соображений удобства, эффективности и т.д.

**3. Какие контракты считаются исполненными при их предоставлении в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, в соответствии со статьей 37 Закона № 44-ФЗ?**

Ответ: Информация, подтверждающая добросовестность участника закупки, должна содержаться в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждать исполнение таким участником контрактов без применения неустоек (штрафов, пеней). Таким образом, контракты, находящиеся в стадии исполнения, при анализе информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, заказчиком не учитываются в связи с отсутствием в реестре контрактов информации об их исполнении.

**4. Требуется ли поставщику справка об отсутствии информации о нем в реестре недобросовестных поставщиков для участия в закупке?**

Ответ: В соответствии с частями 3 и 5 статьи 66 Закона № 44-ФЗ справка об отсутствии участника закупки в реестре недобросовестных поставщиков не входит в перечень документов, которые вправе требовать заказчик. Таким образом, установление требования о предоставлении участником закупки вышеуказанной справки является необоснованным.

**5. Могут ли быть работники заказчика одновременно членами контрактной службы, единой комиссии и приемочной комиссии?**

На сегодняшний день законодательство о контрактной системе не содержит запретов и ограничений касаемо совмещения работниками заказчика полномочий членов единой и приемочной комиссий, а также работников контрактной службы.

Таким образом, заказчик может возложить на контрактного управляющего, а также члена контрактной службы полномочия члена комиссии по осуществлению закупок, полномочия члена единой и либо приемочной комиссии.

**6. Сколько человек в составе комиссии должны быть обучены по ФЗ № 44?**

Ответ: В соответствии с ч. 5 ст. 39 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — ФЗ № 44) заказчик включает в состав комиссии преимущественно лиц, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в сфере закупок, а также лиц, обладающих специальными знаниями, относящимися к объекту закупки.

Данная формулировка понимается как большинство, а большинство — это, соответственно, не менее 50 %.

Следовательно, в составе конкурсной, аукционной, единой комиссии заказчика должно быть не менее 3 членов комиссии, прошедших соответствующую переподготовку или повышение квалификации, а в составе котировочной и комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений должно быть не менее двух. Отметим, что члены комиссии должны быть обученными правилам работы по закону 44-ФЗ.

Лица, прошедшие обучение правилам проведения закупок по нормам ФЗ № 94, не являются лицами, отвечающими требованиям надлежащей переподготовки или повышения квалификации. Однако они могут быть сотрудниками контрактной службы в соответствии с ч. 23 ст. 112 ФЗ № 44.

**7. Какие торги могут быть обжалованы в порядке ст. 18.1 Федерального закона №135 «О защите конкуренции»?**

Ответ: В соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы:

1) на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

2) на акты и (или) действия (бездействие) федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления либо иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, должностных лиц указанных органов или организаций (далее - уполномоченный орган) при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, утвержденные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 6 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее также - исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) (за исключением процедур, осуществляемых государственным органом, уполномоченным на осуществление государственной регистрации прав на имущество в соответствии с законодательством Российской Федерации), в части:

а) нарушения установленных сроков осуществления процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства;

б) предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства;

в) незаконного отказа в приеме документов, заявлений;

г) предъявления к лицу, подавшему жалобу, документам и информации требований, не установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, в случае, если предусмотренная указанными актами процедура включена в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства;

3) на действия (бездействие) территориальной сетевой организации, оказывающей услуги по передаче электрической энергии, организации, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организации водопроводно-канализационного хозяйства), организации, осуществляющей горячее водоснабжение, газораспределительной организации, теплоснабжающей организации (далее - организация, осуществляющая эксплуатацию сетей), предусмотренные подпунктами "а" - "г" пункта 2 настоящей части, при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

В случае поступления жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, проведение которых является не обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации, антимонопольный орган рассматривает такие жалобы в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ (утв. Приказом ФАС России № 339 от 25.05.2012).

процедура распространяется на случаи проведения торгов:

- для реализации заложенного имущества, на которое взыскание обращено на основании решения суда либо во внесудебном порядке (ст. ст. 350 и 351 ГК РФ, ст. 87 Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве");

- для продажи предприятия в целях реализации плана внешнего управления, а также продажи имущества должника с торгов в рамках конкурсного производства (ч. 4 ст. 110, ст. 139 Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)");

- для продажи и предоставления в аренду земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности (ст. ст. 39.3, 39.6 ЗК РФ);

- для реализации приватизируемого государственного или муниципального имущества (ст. ст. 18 - 20, 22 Федерального закона от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества");

- для заключения договора водопользования в части использования акватории водного объекта, в том числе для рекреационных целей (ч. 2 ст. 16 ВК РФ);

- для отбора управляющей организации (ст. 161 ЖК РФ);

- для продажи права на заключение договора аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений (ст. ст. 74, 79 ЛК РФ);

- для заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности (ч. 5.1 ст. 19 Федерального закона от 13 марта 2006 г. N 38-ФЗ "О рекламе");

- для заключения договоров аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности (ч. 5 ст. 28.1 Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 190-ФЗ "О теплоснабжении");

- для заключения концессионного соглашения (ст. 21 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях");

- для предоставления права пользования участками недр (ст. 13.1 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах");

- для заключения договора о предоставлении рыбопромыслового участка (ч. 3 ст. 33.3 Федерального закона от 20 декабря 2004 г. N 166-ФЗ "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов");

- для заключения охотхозяйственного соглашения (ст. 28 Федерального закона от 24 июля 2009 г. N 209-ФЗ "Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации");

- для заключения договора о создании искусственного земельного участка (ст. 8 Федерального закона от 19 июля 2011 г. N 246-ФЗ "Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации");

- для заключения договора пользования рыбоводным участком (ст. 10 Федерального закона от 2 июля 2013 г. N 148-ФЗ "Об аквакультуре (рыбоводстве) и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации").

В антимонопольном органе можно обжаловать действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки в случаях, перечисленных в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, а именно:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона N 223-ФЗ и (или) порядка подготовки (осуществления) закупки, содержащегося в положении о закупке такого заказчика (утвержденном и размещенном в ЕИС);

2) неразмещение или несвоевременное размещение в ЕИС:

- положения о закупке (изменений, внесенных в него);

- информации о закупке;

- информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки;

- иной информации, которую в соответствии с Законом N 223-ФЗ необходимо размещать в ЕИС;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиком закупки товаров (работ, услуг) в отсутствие утвержденного и размещенного в ЕИС положения о закупке и без применения положений Закона N 44-ФЗ, предусмотренных ч. 8.1 ст. 3, ч. 5.1 ст. 8 Закона N 223-ФЗ, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в ЕИС информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у СМСП, или размещение недостоверной информации об этом;

6) нарушение оператором электронной площадки требований Закона N 223-ФЗ.

Отметим: полномочия антимонопольного органа при рассмотрении жалобы на нарушения, перечисленные в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, ограничены доводами, которые составляют предмет обжалования (ч. 13 ст. 3 данного Закона). ФАС России указывает, что в соответствии с ч. 17, 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа принимает решение (в том числе о выдаче предписания) с учетом всех выявленных нарушений (Письмо от 23.01.2018 N ИА/3655/18).

**8. Кто может подавать жалобу в порядке статьи 18.1?**

Ответ: Согласно части 2 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах в случаях, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

При проведении торгов могут быть нарушены права обеих указанных выше категорий лиц. При этом права и законные интересы лица, которое не подавало заявку на участие в торгах, могут быть нарушены в случае наличия в документации о торгах, либо положений явно противоречащих требованиям законодательства, в том числе антимонопольного.

Лицо, желающее принять участие в торгах, может обжаловать указанные требования документации о торгах, поскольку считает их неправомерными и нарушающими (ограничивающими) его права на участие в торгах. Эти действия являются вполне закономерными, поскольку при подаче заявки на участие в торгах заявитель тем самым соглашается со всеми условиями проведения таких торгов.

Порядок подачи заявок на участие в торгах устанавливается документацией о торгах и предполагает установление требований к подаваемым заявкам, составу документов, включаемых в состав заявки, срокам, месту способу подачи заявок и прочее.

В любом указанном выше случае в документации о торгах могут содержаться условия и требования, препятствующие заинтересованному лицу подать заявку на участие в торгах.

Предусмотренный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции порядок рассмотрения жалоб направлен на оперативное устранение нарушения порядка проведения торгов, защиту нарушенных прав как лиц, подавших заявки на участие в торгах, так и лиц, желающих такие заявки подать, но столкнувшихся с какими-либо препятствиями.

На основании изложенного антимонопольных орган обязан рассматривать жалобы на нарушение процедуры проведения торгов, поданные лицами, которые не подавали заявки на участие в торгах, но чьи права и законные интересы нарушены установлением определенных требований и условий в документации о торгах.