**ДОКЛАД ПО ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ ЛЕНИНГРАДСКОГО УФАС РОССИИ 2017 года**

Актуальные изменения законодательства о контрактной системе.

1.         На закупки медицинских изделий распространяются как общие правила Закона о контрактной системе, так и специально разработанные для закупок медицинских изделий, а специальным правилом в отношении закупок медицинских изделий является установление дополнительного основания отстранения участника от закупки в целях поддержки отечественных производителей.

В соответствии Постановлениями Правительства Российской Федерации №967 и №968 от 14 августа 2017 года, поставщиками медицинских изделий одноразового использования из поливинилхлоридных пластиков для государственных нужд могут быть только организации, реализующие комплексные проекты на территории РФ.

В Перечень медизделий, происходящих из иностранных государств, включены медицинские изделия из поливинилхлоридных пластиков, на государственные закупки которых устанавливаются ограничения.  Это устройства для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов, контейнеры для заготовки, хранения и транспортирования донорской крови и ее заменителей, расходные материалы для аппаратов ИВЛ и искусственного кровообращения, мочи и калоприемники.

Ограничения будут действовать в течение всего периода реализации комплексных проектов со встречными обязательствами по созданию в России конкурентоспособного производства таких медицинских изделий.

Постановлением Правительства Российской Федерации №967 определены особенности закупки медицинских изделий из ПВХ-пластиков федеральными и региональными бюджетными медицинскими учреждениями. Такие изделия можно будет закупать только у компаний, реализующих в России комплексные проекты по развитию и локализации производства, рассчитанные на период 2017-2024 гг. Документом утверждены правила отбора таких организаций в целях предоставления им гарантий государственного спроса на их продукцию.

Прошедшие отбор производители будут включаться в реестр поставщиков медицинских изделий, который будет размещаться на сайте Минпромторга РФ и в единой информационной системе государственных закупок.

Поставщики, подавшие заявление об организации комплексного проекта, должны иметь права на техническую документацию на срок не менее 10 лет, к 1 ноября 2023 года им будет необходимо обеспечить 75% размер фиксированной процентной доли стоимости российских материалов, из которых изготавливается их продукция, к 1 января 2025 года доля экспорта продукции локализованных предприятий должна составлять не менее 30%.

2. Подтвердить опыт по поставке продуктов питания теперь возможно контрактами,  заключенными по Закону о закупках.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 N 99 при размещении закупки на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления (в случае если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500 тыс. рублей) заказчиком должны устанавливаться дополнительные требования к участнику закупки о наличие опыта исполнения контракта.

Для подтверждения соответствия указанному требованию участник должен представить в составе заявки на участие в закупке копию (копии) ранее исполненного государственного или муниципального контракта или договора с бюджетным учреждением на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов.

С 16 августа 2017 года заказчикам будет нужно по-новому формулировать требования к участникам закупки.

Теперь участник такой закупки для подтверждения опыта должен будет представить копии исполненного контракта по Закону о контрактной системе (44-ФЗ) или договора по Закону о закупках (223-ФЗ), а также документа (документов) о приемке поставленного товара, оказанной услуги.

Сведения о контракте должны быть в реестре контрактов, а о договоре в реестре договоров, размещенных в Единой информационной системе в сфере закупок.

3.         Введение административной ответственности должностного лица заказчика за нарушение срока и порядка оплаты контрактов.

С 1 мая 2017 г. установлен и стал обязателен предельный срок оплаты исполненных по всем контрактам обязательств - не более 30 дней с даты подписания заказчиком документа о приёмке, за исключением случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Кроме того, для контрактов, заключаемых с субъектами малого предпринимательства и социально ориентированными организациями, срок оплаты сокращен до 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приёмке

Федеральным законом от 26.07.2017 №189-ФЗ в Кодекс об административных правонарушениях была введена новая статья – 7.32.5.

В соответствии с данной статьей, нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Повторное административное правонарушение, влечет дисквалификацию на срок от одного года до двух лет.

4.         Новый порядок определения размеров штрафов и пени, начисляемых в случае ненадлежащего исполнения контрактных обязательств, в соответствии со статьей 34 Федерального закона «О контрактной системе  в  сфере  закупок  товаров,  работ,  услуг  для  обеспечения государственных  и  муниципальных  нужд».

 С 09.09.2017 к закупкам, извещения об осуществлении которых размещены в ЕИС после указанной даты, применяются новые Правила определения размера неустойки по государственному (муниципальному) контракту.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее – Постановление № 1042) установлен новый порядок определения размеров штрафов и пени, начисляемых в случае ненадлежащего исполнения контрактных обязательств, в соответствии со статьей 34 Федерального закона «О контрактной системе  в  сфере  закупок  товаров,  работ,  услуг  для  обеспечения государственных  и  муниципальных  нужд».

В частности, в зависимости от цены контракта дифференцируются: размеры штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом; размер штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом.

В постановлении предусмотрено несколько положений, которые устанавливают разные правила расчета штрафов для поставщиков, исполнителей, подрядчиков по контрактам. Так, для СМП и СОНКО, с которыми контакты заключены по результатам торгов с преференциями для этих участников (п. 1 ч. 1 ст. 30), размер штрафов должен устанавливаться в более низком размере нежели в общем порядке (п. 4 постановления № 1042):

•          3 % — при цене контракта (этапа) не более 3 млн. руб.;

•          2 % — при цене от 3 до 10 млн. руб.;

•          1 % — при цене от 10 до 20 млн. руб.

В постановлении появились отдельные правила взимания штрафов за нарушения (неисполнение или ненадлежащее исполнение) обязательств, не имеющих стоимостного выражения. Такие штрафы будут взиматься за каждое нарушение в следующих суммах:

•          1 000 руб. — при цене до 3 млн. руб.;

•          5 000 руб. — при цене от 3 до 50 млн. руб. (включительно);

•          10 000 руб. — при цене от 50 до 100 млн. руб. (включительно);

•          100 000 руб. — при цене свыше 100 млн. руб.

В фиксированном размере определены штрафы за нарушение обязательств заказчиком. Теперь за каждое нарушение они составят:

•          1 000 руб. — при цене контракта до 3 млн. руб. (включительно);

•          5 000 руб. — при цене от 3 млн. до 50 млн. руб. (включительно);

•          10 000 руб. при цене от 50 млн. руб. до 100 млн. руб. (включительно);

•          100 000 руб. — при цене свыше 100 млн. руб.

Также дифференцируются размеры пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства.

Так, упростились правила расчетов пеней. Теперь пеня за просрочку для поставщика, исполнителя, подрядчика составит 1/300 ставки рефинансирования (от ключевой ставки в постановлении № 1042 ушли) от цены контракта, уменьшенной пропорционально объему исполненных обязательств.

Размер пени для заказчиков определен 34 статьей 44-ФЗ.

Кроме того, за неисполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства устанавливается штраф в размере 5% объема такого привлечения, предусмотренного контрактом. При этом общая сумма начисленной неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Постановление № 1042 вступает в силу с 09.09.2017.

В связи с принятием Постановления №1042 признано утратившим силу ранее действовавшее постановление Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063.

Наиболее характерные нарушения законодательства о контрактной системе:

- установление избыточных требований к характеристикам описания объекта закупки, которые могут стать известны только по результатам испытаний;

- определение характеристик товара без использования установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показателей;

- установление требований, ведущих к ограничению конкуренции;

- необоснованный допуск/отклонение заявок;

- нарушение порядка заключения контракта.

Из общей массы, можно выделить следующие нарушения, которые ограничивают доступ хозяйствующих субъектов к участию в закупках для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

К ограничению конкуренции при осуществлении закупок приводит нарушение права участников закупки на ознакомление с документами, входящими в состав документации о закупке. Выражается данное нарушение в неразмещении частей документации, размещении проектной документации не в Единой информационной системе, а на иных сайтах («облачных» сервисах), размещение отдельных частей документации в нечитаемом виде.

Такое нарушение создает препятствия для получения полной информации об объекте закупки и может привести к возникновению разногласий, связанных с различных восприятием условий закупки, между участником и заказчиком как на стадии подачи заявок, так и при заключении и исполнении контракта.

К необоснованному ограничению круга участников закупки может привести требование о предоставлении участниками закупок документов, наличие которых в соответствии с законодательством не является обязательным. Например: требование о предоставлении свидетельства СРО при закупке работ по текущему ремонту; требование о наличии лицензии ФСБ на работы со сведениями, составляющими гостайну, когда контрактом не предусмотрено использование таких сведений; требование о наличии у участников различных сертификатов, подтверждающих соответствие стандартам, применение которых на территории Российской Федерации не обязательно (ИСО 9001).

                 Необоснованное ограничение круга участников проявляется не только в установлении излишних требований к разрешительным документам.

                 Законом о контрактной системе заказчику предоставлено право на формирование технических требований к объекту закупки. Однако, реализация данного права отдельными заказчиками, по нашему мнению, направлена не на достижение цели, связанной с получением товара, работы или услуги более высокого качества, а на усложнение документации, создания условий для отклонения как можно большего количества участника, и в конечном итоге ограничению либо устранению конкуренции.

                 Достигается это посредством установления в документации ненадлежащей инструкции по заполнению заявок совместно с установлением избыточных требований к товарам.

                 01.07.2016 издано письмо ФАС России (№ ИА/44536/16), где указано на недопустимость подобных действий. В решениях ФАС России неоднократно указывалось на необходимость изменить подход к формированию требований к содержанию заявок.

            Верховный Суд Российской Федерации в решении от 09.02.2017 № АКПИ16-1287 подтвердил незаконность требований от участников описания характеристик, определяемых по результатам испытаний.

            Много критических замечаний звучит в связи с тем, что электронный аукцион не позволяет оценить качество работ и приводит к закупке некачественных работ по низкой цене. Вместе с тем, при проведении конкурсов, где заказчикам предоставлена возможность оценить заявки участников не только по критерию «цена», но и по критериям «качество товаров, работ, услуг», такая оценка качества сводится к созданию непрозрачных или дискриминационных критериев.

Вместо оценки качества товаров, работ, услуг заказчики определяют, что лучшим условием исполнения контракта будет не предложение товара, работы, услуги более высокого качества, а наиболее детализированное описания объекта закупки. Это означает, что оцениваться будет насколько участник подробно опишет порядок выполнения контракта. Кроме того, невозможность определения однозначного определения понятия «детализированности» приводит к произвольному начислению баллов.

Выше обозначенные нарушения государственными и муниципальными заказчиками норм действующего законодательства о контрактной системе могут быть устранены предписанием контрольного органа, выдаваемого по итогам рассмотрения жалоб участников закупок. Предписание носит обязательный характер и до его исполнения заказчик не вправе заключать контракт.