Вопросы к Публичным обсуждениям правоприменительной практики Новосибирского УФАС России (16.05.2018) , поступившие по электронной почте, и данные на них ответы

**ВОПРОС**: Данный вопрос возникает при покупке бензина Аи-92 на 2 полугодие 2018. Прошу разъяснить, как применять Постановление Правительства РФ от 31 марта 2018 г. N 387 «О внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 13 января 2014 г. № 19».

Как определить Начальную (максимальную) цену контракта?

**ОТВЕТ:** В Постановлении Правительства от 13 января 2014 г. № 19 указывается, что в отдельных случаях в документации должна устанавливаться начальная цена контракта и формула расчета этой цены. Это касается отдельных видов закупок. Постановлением от 31 марта 2018 г. N 387 добавлено топливо моторное, включая автомобильный и авиационный бензин.

Если вы проводили закупки по ОСАГО, то наверняка сталкивались с нормами Постановления Правительства № 19, где установлены случаи, в которых указываются формула цены и максимальное значение цены контракта.

Здесь имеется один интересный момент. Если закупки касаются ОСАГО – формула цены контракта четко определена. Что касается топлива моторного, то какой-либо формулы в действующем законодательстве не имеется. Исходя из этого, мы полагаем, что формула должна быть разработана заказчиком и по усмотрению заказчика устанавливаться в документации.

Что касается определения начальной (максимальной) цены контракта.

Безусловно, определение начальной максимальной цены контракта – вне полномочий ФАС России, однако предварительное изучение показало, что каких-либо особенностей определения начальной цены контракта в данном случае не выделяет действующее законодательство, поэтому применяются те же самые положения 22-й статьи Федерального закона № 44-ФЗ. На наш взгляд, должен применяться метод сопоставимых рыночных цен.

**ВОПРОС:** При расчете по формуле, как доказать Поставщику по итогам месяца что отпускная цена Поставщика за единицу поставляемого Товара в месяце (периоде) поставки, указываемая Поставщиком в товарной накладной, составляла именно столько сколько он указал? По нашему наблюдению, цена бензина в товарной накладной зачастую существенно завышена по сравнению с обычной отпускной ценой на заправке при реализации за наличный расчет. Они нам пишут: Цена, которую вы оплачиваете с отсрочкой в 30 дней- это иная цена, чем день в день за наличный расчет на АЗС.

**ОТВЕТ:** Конечно, заказчик не должен переплачивать выше той цены, что формируется на рынке. Упорядочить ситуацию можно только условиями контракта

Да, теперь в соответствии с Постановлением Правительства № 19, Устанавливается и в документации и в контракте максимальная цена плюс формула расчета цены.

Формула расчета цены может быть установлена как в математическом виде, так и в смысловом виде (описать эту формулу). Каким образом вы пропишете формулу, законодатель не указывает. Можно прописать в контракте, что поставка осуществляется по той цене, которая указывается на вывеске. Либо по той, что висит на вывеске с разницей, например, 2 % (то есть с учетом дополнительных затрат, которые должен обосновать предварительно поставщик).

Упорядочить ситуацию можно только условиями контракта. Зафиксировать фактическую цену на заправке для последующего доказательства ее расхождения можно с помощью, например, фотосъемки. Водителю сфотографировать при заправке – это не сложно, используя мобильный телефон с выставленной для съемки датой.

**ВОПРОС:** Если цена бензина в одном месяце менялась несколько раз, какая цена будет указана в счет-фактуре за месяц?

**ОТВЕТ:** Полагаю, что этот вопрос должен быть урегулирован непосредственно в условиях контракта. Это может быть несколько счетов-фактур по факту каждой поставки, может быть какая то средняя цена, средневзвешенная цена и иные варианты. Законодатель это не устанавливает, определение условий должно быть осуществлено в большей степени заказчиком.

**ВОПРОС:**  Необходимо ли разрабатывать проектную документацию для выполнения работ по капитальному ремонту и каков ее состав (или достаточно сметы ) если не нарушаются конструктивные элементы здания.

**ОТВЕТ:** В Градостроительном кодексе указывается, что проектно-сметная документация для выполнения работ по капитальному ремонту разрабатывается в объеме, необходимом для осуществления указанного ремонта.

Конкретный состав видов, разделов проектно-сметной документации, необходимой для кап. ремонта в Градостроительном кодексе не устанавливается. Исходя из того, что сметная документация в соответствии с Градостроительным кодексом и Постановлением Правительства 87 является частью проектно-сметной документации, мы полагаем, что в отдельных случаях действительно достаточно сметной документации для проведения работ по капитальному ремонту

**ВОПРОС:** Согласно п. 28 Обзора судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утвержден Пленумом Верховного Суда Российской Федерации 28 июня 2017 года) денежные средства, внесенные исполнителем в качестве обеспечения исполнения контракта, подлежат возврату заказчиком в случае надлежащего исполнения обязательств по контракту или, если это предусмотрено контрактом, по истечении гарантийного срока.

При этом в соответствии с ч. 3 ст. 94 44-ФЗ срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

На практике возникает вопрос о возможности установления срока действия контракта в целях обеспечения гарантийных обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя) с формулировкой «Контракт действует до полного исполнения Сторонами всех обязательств по Контракту, в том числе гарантийных.».

Однако участники закупок, с которыми заключаются контракты, в целях обеспечения исполнения контрактов предоставляют банковские гарантии без учета гарантийного срока, ограничиваясь при расчете срока действия контракта сроками поставки товара (выполнения работ, оказания услуг).

* Правомерно ли признание таких участников уклонившимися от заключения контракта, в связи с предоставлением обеспечения не соответствующего требованиям заказчика, установленным в аукционной документации и проекте контракта?
* Как определить срок действия контракта, чтобы обеспечение его исполнения распространялось на гарантийные обязательства (правомерно ли срок действия контракта указывать с учетом гарантийного срока, в том числе и в том случае, когда истечение гарантийного срока выходит за пределы текущего финансового года)?

**ОТВЕТ:** Да, действительно, срок действия контракта может быть установлен с учетом гарантийного срока, но это необходимо указывать непосредственно в документации. То же самое касается и срока действия банковской гарантии. Напишите прямо и подробно в документации, что срок действия банковской гарантии должен составлять столько-то с учетом того-то и того-то, либо конкретно укажите «с учетом гарантийного срока». В таком случае никаких проблем не возникнет. Если участник представил банковскою гарантию, которая этим требованиям не соответствует, она не должна быть принята. Признавать его уклонившимся в данном случае не следует торопиться, поскольку существует определенный правовой пробел: что делать заказчику, в случае если заказчик отклоняет обеспечение исполнения контракта, представленное участником. Дальнейшие действия заказчика законом не прописаны. Тем не менее, при проведении электронного аукциона возможно применение такого механизма как протокол разногласий. Возможно участник заменит обеспечение исполнения контракта, он просто просмотрел этот момент, тогда контракт можно заключить после соответствующих согласительных процедур.

**ВОПРОС:** Согласно Приказу ФАУ «Главгосэкспертиза России» от 22.08.2016 № 51 «О распределении полномочий по проведению государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, а также проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства в ФАУ «Главгосэкспертиза России» Новосибирская область закреплена за Омским филиалом ФАУ «Главгосэкспертиза России».

При этом в соответствии с п. 4 (1) Постановления Правительства РФ от 18.05.2009 № 427 «О порядке проведения проверки достоверности определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, финансирование которых осуществляется с привлечением средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, средств юридических лиц, созданных Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридических лиц, доля Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в уставных (складочных) капиталах которых составляет более 50 процентов», территориальный орган федерального государственного органа вправе провести проверку сметной стоимости капитального ремонта объекта капитального строительства в уполномоченных на проведение государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий органах исполнительной власти субъектов Российской Федерации или подведомственных этим органам государственных учреждениях по месту расположения таких территориальных органов (структурных подразделений).

Государственное бюджетное учреждение Новосибирской области «Государственная вневедомственная экспертиза Новосибирской области» наделено полномочиями по проведению государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий.

Согласно положениям Федерального закона от 08.01.1998 № 7-ФЗ «О Судебном департаменте при Верховном Суде Российской Федерации», Управление Судебного департамента в субъекте Российской Федерации является территориальным органом Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, просим пояснить, может ли Управление Судебного департамента в Новосибирской области заключить государственный контракт по оказанию услуг проверки достоверности сметной стоимости объекта капитального строительства «Капитальный ремонт в здании\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» по п. 6 ст. 93 № 44-ФЗ «Закупка работы или услуги, выполнение или оказание которых может осуществляться только органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственными ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации» с Государственным бюджетным учреждением Новосибирской области «Государственная вневедомственная экспертиза Новосибирской области».

**ОТВЕТ:**

Полагаем, что может