*ВОПРОСЫ, ЗАДАННЫЕ В ХОДЕ ПУБЛИЧНОГО ОБСУЖДЕНИЯ*

1. *Вопрос по поводу замены обеспечения контракта. Он связан со случаем, когда срок выполнения работ является более коротким, чем установленный срок исполнения контракта. Есть акт выполненных работ, а есть акт приемки государственным органом. Заказчик выполнил работу, например, 1 ноября, а приемка идет порядка 3-4 месяцев. По закону подрядчик имеет право осуществить замену банковской гарантии, уменьшив размер обеспечения на сумму исполненных обязательств. Как поступать заказчику, если срок действия контракта еще не истек?*

Если акт выполненных работ заказчиком подписан, работа считается принятой. В соответствии с этим участник может представить уменьшенное по сумме обеспечение на каждый этап выполненной работы. Но считаю невозможным обнуление банковской гарантии до истечения того срока, который фигурирует непосредственно в банковской гарантии, изменение срока не предусмотрено нормами Федерального закона № 44-ФЗ. Если работа выполняется по частям, в несколько этапов, то банковских гарантий может быть несколько, с уменьшенным обеспечением, но срок не должен меняться.

1. *Очень часто у заказчиков разделена сфера деятельности, торги проводит контрактный управляющий, техническое задание готовит инициатор закупки – подразделение, которому нужен этот товар, и оплату производит непосредственно бухгалтерия, которая, соответственно, ведет реестр контрактов.*

*И вот возникает ситуация, когда инициатор закупки принял товар, а документы в бухгалтерию своевременно не предоставил. Соответственно, заказчик нарушает сроки оплаты. По сути, оплата - это обязанность бухгалтерии , но в данном случае документы не вовремя предоставлены.………………….*

*Возникает вопрос: Какое лицо из перечисленных, будет привлекаться к административной ответственности?*

Привлечено, конечно, будет лицо виновное. Если при рассмотрении административного дела будет установлено, что то лицо, которое должно производить оплату, не имело фактической возможности это сделать, оно не будет привлекаться к административной ответственности. Скорее всего не будет привлекаться и то лицо, которое не выполнило свои обязанности по передаче документов, поскольку оно не является уполномоченным на проведение оплаты. В таком случае материалы будут направлены заказчику для рассмотрения вопроса о привлечении его к дисциплинарной ответственности, поскольку невыполнение должностных обязанностей имело место, и это будет зафиксировано в постановлении контролирующего органа. Но вина лица, уполномоченного на проведение оплаты, тоже может быть установлена: если выяснится, что оно не выполнило какие-то обязанности: не уточнило, не связалось, не проверило что-то, хотя должно было это сделать в соответствии с должностными документами, тогда оно может быть привлечено к административной ответственности

1. *Если исполнитель, который готовит техническое задание, сделал его с нарушением (описание объекта закупки, еще что-либо), а контрактный управляющий разместил его в системе, на кого из них будет наложен штраф? На лицо, которое разместило эту документацию, либо на то, которое подготовило это техническое задание?*

Привлекать к административной ответственности следует обоих. Тут два разных состава правонарушения. Состав первый: либо часть 4 либо часть 4.1 статьи 7.30 – это правонарушение со стороны разработчика документации (неправильные требование, установление моделей производителей, требования, влекущие ограничение количества участников и т.д.) Размещение – это отдельный состав нарушения, часть 1.4 статьи 7.30. Несут ответственность, как правило, оба. Один – за то, что разработал неправильно, другой – за то, что разместил документацию, не соответствующую требованиям законодательства.

1. *Если заказчик при описании объекта закупки описывает товар, например компьютерная техника, конкуренция на рынке есть, заказчик знает, что под описание объекта закупки подпадает как минимум два товара двух производителей, соответственно этот товар может поставить любой поставщик. Регулярно наш вуз получает недовольства от поставщиков, что якобы мы нарушаем конкуренцию, потому что под это описание попадает только один товар, и в этот момент они не имеют возможности этот товар выкупить и поставить заказчику. Как Вы считаете, достаточно ли заказчику имея информацию о наличии (не менее) двух производителей товара, подпадающих под технические показатели которые он описывает, будет ли это являться ограничением количества участников или нет?*

Мы допускаем, что это соответствует требованиям законодательства, не менее двух – соответствует.

- *А в случае если один производитель, который может любой поставщик поставить товар?*

По позиции ФАС возможность поставки несколькими поставщиками какого-то одного, единственного возможного товара не свидетельствует о том, что документация соответствует требованиям законодательства о защите конкуренции. Поэтому мы рассматриваем этот момент, как момент нарушающий закон. Однако, при рассмотрении подобного рода жалоб, мы учитываем фактические обстоятельства дела, в частности результаты закупки. Если мы видим, что, несмотря на потенциально ограничивающие требования законодательства в закупке, принимало участие 7,8,10 поставщиков, сложилась экономия денежных средств, мы не фиксируем нарушение в данном случае, поскольку второй квалифицирующий признак отсутствует – ограничение конкуренции.

Если мы имеем картину обратную, то есть 1-2 участника, никакого снижения нет, это подтверждает, что требования технического задания ограничивают количество участников закупки, применяем соответствующие санкции.

1. *Как Вы считаете, заказчик, который в документации требует указать страну происхождения товара, наименование, участники должны это делать в соответствии с классификатором или нет? Если участник это требование не выполнил, то заказчик рассматривает его товар как не РФ, а иностранный. Прав ли в этой ситуации заказчик или нет?*

Если Ваша комиссия с уверенностью сможет установить страну происхождения товара из заявки, то не нужно предпринимать лишних движений по отказу в допуске этой заявки с очевидно известной страной его происхождения. Требования об обязательном применении классификатора в законе нет. Если вдруг участник в заявки написал страну происхождения товара - «РФ», очевидно, что он имел ввиду и очевидно, какие будут товары.

Если заказчиком установлено требование в документации и комиссия аукционная рассматривает заявку на соответствие этой документации, в случае, когда в документации написано указать страну с учетом классификатора, то комиссия будет неправомочна осуществлять допуск?

Такое требование, установленное в документации об указании страны в соответствии с классификатором, оно ничему не будет противоречить. Исходя из установленного требования, комиссия обязана принимать решение в соответствии с документацией.

1. *Если заказчик выяснил на этапе рассмотрения заявок, что документация содержит какие-то ошибки, как быть заказчику? Допускать заявку или обратится в ФАС с просьбой отменить данную закупку?*

Необходимо действовать исходя из фактических обстоятельств, если нарушения не существенные и закупка может быть проведена надлежащим образом, не учитывая эти моменты, в таком случае, не стоит на них обращать пристального внимания. Если вы видите, что ошибка существенная и участник не может поставить товар в рамках тех требований ТЗ, которые были ошибочно прописаны, необходимо обратиться в контролирующий орган.

1. *Требуется ли применение постановление Правительства 968 в ограничении радио электронной продукции, 1072 и прочих по программному обеспечению, если предметом контракта является не поставка, а выполнение работ или оказание услуг с поставкой каких либо товаров?*

К сожалению 968 у меня на данный момент нет под рукой. Подход единый, если речь идет о поставках значит о поставках, это вещи между собой безусловно разделенные гражданским законодательством. Если запрет установлен на поставку, то это не значит что запрет установлен допустим на аренду. Под выполнение работ, оказание услуг Вы что имеете ввиду?

*- например поставка оборудования, его монтаж, пуско-наладочные работы, введение в эксплуатацию, то есть и работы и оборудование.*

Это сложный предмет закупки, но в нем поставка фигурирует. Без поставки все остальное не имеет никакого смысла. Основным предметом у Вас является поставка с сопутствующими работами и услугами, а если поставка значит запрет распространяется.

1. *Обязательно ли указывать в технических заданиях на поставку товаров ГОСТы?*

Да, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 необходимо использовать стандартные обозначения и стандартные требования, технические регламенты, ГОСТы, иные документы в системе стандартизации государственного уровня.

1. *Вопрос, связанный с предыдущем вопросом. Речь идет скорее о выполнении работ с использованием товаров, которые попадают под эти ограничения, в частности, у меня возник вопрос, когда вы рассказывали о мебели. Если сырье для мебели, речь идет именно о товарах, о поставке его как товар?*

Да, запрет так и называется «Запретом на допуск отдельных видов товаров мебельной и деревообрабатывающей промышленности на допуск».

*Если речь идет о выполнении ремонтно-строительных отделочных работ, например какой тот шкафчик оборудован с использованием фанеры, которая является ДВП, ДСП и т.д. то в этом случае, надо ли это применять или не надо?*

Однозначно ответить на Ваш вопрос не могу. Постановление новое, здесь требуются определенные разъяснения, на мой взгляд, совсем не обязательно, что в данном случае запрет будет распространяться, поскольку поставка в данном случае мебели не будет являться основным предметом закупки, это предварительное мое мнение. Как реализует законодатель и как реализует Правительство и вышестоящие органы в разъяснениях этот момент, я не готов пока ответить. Возможно, не будет распространяться, я так полагаю.

1. *Вы говорили о возможности к дисквалификации и дальнейшем распространении этой меры ответственности в сфере закупок, чем дальше, тем страшнее становится работать, может, я хочу чтоб меня дисквалифицировали. Вопрос, дисквалификация будет применяться именно к запрету на право занимать должность, заниматься определенным видом деятельности или заниматься именно закупочной деятельностью. В каком виде, на ваш взгляд, это может выразится?*

Скорей всего, в той норме, которая будет о дисквалификации, там будет указано, на что она будет распространяться: на занятия определенной должности или на запрет заниматься определенными видами деятельности. Если речь идет о закупках, следовательно, отмечу, что контрактный управляющий - это должность, запрет может быть распространен именно на то, что это лицо не может быть контрактным управляющим или сотрудником контрактной службы.

1. *Необходимо провести закупку по возобновляемой кредитной линии, у нас районный центр, в городе находится 5 банков, мы хотим для удобства банковских операций, установить требования, чтобы офис банка находился в нашем районном центре, это правомерно?*

Именно в таком виде, нет скорей всего. В таком виде как требование наличия дополнительного офиса банка в населенном пункте. Вы можете установить требование о месте оказания услуг, чтобы банковское обслуживание, например, осуществлялось в определенном населенном пункте. Фактически это одно и то же, но с правовой точки зрения, вещи абсолютно разные. Первое, это требование к наличию производственных мощностей участника на определенной территории, второе, это требование к месту оказания услуг. Место оказания услуг - да можно, требование о наличии производственных мощностей – нет нельзя.

1. *ЕИС не дает разместить протокол подведения итогов и оценки в конкурсе, техническая неисправность. Допустим, срок прошел, какие будут действия?*

Разместите при первой возможности, а те обстоятельства которые не позволяют Вам разместить, фиксируйте, скриншот сделайте.

*А если пройдет срок заключения контракта, а ЕИС не будет исправлено?*

Обратитесь к нам, посмотрим в конкретной ситуации, что здесь можно сделать. Возможно, с нашей стороны какие-либо действия можно будет сделать, например предписание выдадим об отмене, проведете заново, внесете изменения в план график и запустите процедуру повторно, если эта процедура никак не могла быть проведена в установленный срок и актуальность каких-то положений документации, например, по срокам заключения контракта уже исчезла и сейчас заключить контракт на этих условиях нельзя.

Как правило, ЕИС заставляет нас порой «ужом на сковородке крутится» выходить из таких ситуаций, которые и представить невозможно было. Но тем, не менее хочется отметить что ситуация с ЕИС более менее исправляется и такие случаи до сих пор, к сожалению, встречаются все-таки реже, чем например это было в начале прошлого года.

1. *Подскажите пожалуйста, при определении начальной максимальной цены контракта, заказчик должен взять среднюю цену. Может ли он по минимальной цене от поступивших предложений брать наименьшую цену и как часто он имеет право это делать?*

К сожалению, не могу прокомментировать этот момент, вопросы начальной максимальной цены контракта из сферы компетенции антимонопольных органов убрали. Сейчас этим казначейство занимается, обратитесь, пожалуйста, туда и уточните, что и как здесь можно сделать. У нас есть определенное видение, я боюсь представить недостоверную информацию, которая будет противоречить позиции официального уполномоченного органа.

1. *Если заказчик ограничивает конкуренцию, то есть прописывает условия доставки, которые географически не могут выполнить другие поставщики, при этом, не имея никакого обоснования. Будет это поставка воды, цветочной продукции в течении 30 минут в заявки заказчика? На что ссылаться, чтобы он изменил техническое задание, документацию?*

Здесь рассматривается каждый конкретный случай, ввиду ограниченности времени у нас разрабатывается в настоящее время Постановление Правительства РФ «О порядке формирования лотов и об установлении минимального срока оказания работ, выполнению услуг», мы возлагаем на него большие надежды, потому что действительно, в настоящее время, все зависит от того какова потребность в каждом конкретном случае. Приведу пример, Управление Губернатора по НСО разместило закупку на приобретение сувенирной продукции и поставка ее должна осуществляться в кратчайшие сроки (несколько часов). В обоснование они привели такой пример, о том, что приезжает иностранная делегация, и дарят губернатору подарок, он должен быстро (пока они не уехали) подарить что-то в ответ. Что подарить, зависит от того, что Вам подарили. Поэтому здесь установление требования о поставки сувенирной продукции в несколько часов было принято правомерно. Все зависит от того, кто заказчик, какие услуги, имеют ли они срочность, можно ли их спланировать и т.д. При аналогичной ситуации, вы можете при определенной закупке увидеть, что это нарушение, должна присутствовать объективность в каждой конкретной потребности. Все зависит от того, что за объект закупки, что за обстоятельства, что поставляется.

*Какая норма это регулирует?*

Никакой нормы нет, у нас есть требование статьи 33 о том, что действия, влекущие ограничение количества участников, здесь наша квалификация о том, что усмотрим в каждой конкретной ситуации, что те или иные действия по срокам и условиям приводят к ограничению, мы обращаем внимание, если на момент подачи вашей жалобы нету результата, один участник, например. Мы это тоже указываем как момент, связанный с ограничением. Очень часто пишут «Меня подобные требования ограничивают», напишите собирались ли Вы поставить что-то другое? Мы оценим, можем ли заказчику выдать предписания. Необходимо обосновать, в чем именно заключается ограничение для Вас конкретно. Поэтому, по Вашему вопросу, нужно смотреть конкретно нарушение, конкретно закупку.

1. *Для возврата обеспечения заявки требуются ли какие-либо документы обоснования? Заказчик провел процедуру, определил поставщика и после этого проводится возврат обеспечения заявки по всем участникам данной закупки.*

Нет, Закон таких требований не содержит, Вы определили, увидели ваших участников, есть участники на которых оно должно быть некоторое время задержано, обеспечение всем остальным возвращается в установленный срок. Основанием является протокол соответствующий.

1. *Заказчик размещает в своей документации расчет начальной максимальной цены и внизу под ним подписывает: исполнитель обязан исполнить свои обязательства, также транспортные расходы берет на себя и какие-то еще материалы, которые в сумме могут составлять 25% от цены контракта. Например, идет расчет на 100 тысяч рублей, а внизу подписано, что все остальное за счет исполнителя. Который, может увеличить сумму контракта до 150 тысяч рублей. Как я должен поступить? Я должен указать на то, чтобы он внес это в документацию?*

Здесь действительно может быть нарушение в части обоснования начальной максимальной цены контракта и это может явиться предметом рассмотрения органа соответствующего, казначейства, либо регионального финансового органа, либо соответствующего муниципального, в части обоснования. Указать заказчику конечно можно на указанный факт с помощью запроса разъяснения.

Также сообщаем, что вопросы обоснования максимальной начальной цены контракта к закупкам вне рамок ГОЗ нашим полномочиям не относятся. Единственное что мы можем сделать, проверить закупку, внеплановую проверку провести и направить материалы в соответствующий орган, который будет заниматься вопросом обоснования максимальной начальной цены контракта. Есть один момент, если жалоба рассматривается ФАС в течении 5 рабочих дней, то другие уполномоченные органы на осуществление контроля в сфере финансово бюджетного надзора, на них таких ограничений не накладывается, они могут долго эту проверку проводить.

Если действительно предполагаете, принять участие в закупке смотрите планы-графики, они размещаются заранее, в них указывается обоснование начальной максимальной цены контракта. Вы увидели интересующую Вас закупку, увидели цену, увидели объем необходимых работ, либо объем необходимой поставки. Заметили, что что-то здесь не так с обоснованием цены, напишите заказчику об этом заранее либо в орган финансово-бюджетного надзора. После размещения извещения все процедуры проходят довольно быстро и уполномоченный орган финансово-бюджетного надзора не успеет проверку провести.