**Обобщенные ответы на вопросы** из анкет Публичного обсуждения Кемеровского УФАС России 07 июня 2018 года (для размещения на сайте и направления данного обобщенного материала в адрес участников, изъявивших желание получить ответ на электронную почту):

1. **Вопрос.** *Нередки случаи установления НМЦК (44-ФЗ) ниже «допустимого» минимума, например: заказчик в тех.задании просит предоставить 10 вахтеров, устанавливает время оказания услуги – 8 часов в день. НМЦК формирует без учета минимального размера оплаты труда и отчислений с ФОТ. На запрос отмечает, что НМЦК установлена по среднерыночной цене из коммерческих предложений. Вместе с тем такая цена не позволяет добросовестному участнику, соблюдающему трудовое законодательство, принять участия в торгах. Побеждают «черные» работодатели. Что делать? Ваши рекомендации?*

**Ответ:** В соответствии с частью 3 статьи 99 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-ФЗ) Федеральная антимонопольная служба осуществляет контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 настоящей статьи, с учетом части 4 настоящей статьи.

В силу пункта 3 части 8 статьи 99 ФЗ №44-ФЗ органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи) в отношении обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), включенной в план-график.

На основании изложенного у Кемеровского УФАС Россииотсутствуют полномочия по проверке соответствия обоснования начальной (максимальной) цены контракта требованиям законодательства о контрактной системе. Данными полномочиями обладают соответствующие органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

1. **Вопрос.** *Оказание услуг лизинга на дорожную технику. В контракте представлена передача в собственность данной техники. Должны ли мы установить запрет по Постановлению Правительства № 656 в случае, когда ОКПД2 (по технике) попадает в перечень данного постановления? Стоит ли рассматривать лизинг как форму поставки товаров?*

**Ответ:** Частью 3 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2014 № 656 «Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусмотрено в пункте 1, что в целях защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики и поддержки российских товаропроизводителей при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд установить запрет на допуск отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, по перечню согласно приложению.

Статья 3 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Статья 665 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что по договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

Особенности договора финансовой аренды (договора лизинга), заключаемого государственным или муниципальным учреждением, устанавливаются Федеральным законом от 29 октября 1998 года № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (далее – Федеральный закон № 164-ФЗ).

Целями Федерального закона № 164-ФЗ являются развитие форм инвестиций в средства производства на основе финансовой аренды (лизинга) (далее – лизинг), защита прав собственности, прав участников инвестиционного процесса, обеспечение эффективности инвестирования.

Статья 4 Федерального закона № 164-ФЗ определяет, что субъектами лизинга являются лизингодатель - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных средств приобретает в ходе реализации договора лизинга в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга; лизингополучатель – физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга;

Согласно статье 19 Федерального закона № 164-ФЗ договором лизинга может быть предусмотрено, что предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя по истечении срока договора лизинга или до его истечения на условиях, предусмотренных соглашением сторон.

Конечной целью закупки, предметом которой обозначена услуга по финансовой аренде (лизингу) товара машиностроения является приобретение в государственную или муниципальную собственность транспортного средства.

Системное толкование всех вышеприведенных норм права приводит к выводу, что услуга по финансовой аренде (лизингу) товара машиностроения является видом закупки услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд, на которую распространяются ограничения, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2014 № 656, в случае если закупаемый вид техники предусмотрен перечнем указанного Постановления правительства РФ.

1. **Вопрос.** *Как применяется Постановление Правительства № 832, если участник не декларирует производителя? Обязаны ли мы (Администрация г.Новокузнецка) установить условия допуска в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ?*

**Ответ:** В случае если предметом закупки является товар, включенный в Перечень отдельных видов пищевых продуктов, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 22.08.2016г. №832, заказчик обязан установить в извещении и документации о закупке ограничение в соответствии с указанным Постановлением Правительства РФ.

Как отмечено в письме Минэкономразвития России от 17.01.2017 № Д28и-306 если в заявке не указано наименование производителя пищевых продуктов, а также заявка не соответствует законодательству Российской Федерации о контрактной системе и положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, такая заявка отклоняется.

При этом с 01.07.2018г. вступают в силу изменения в Федеральный закон №44-ФЗ о том, что при отсутствии в заявке на участие в электронном аукционе документов, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, или копий таких документов эта заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

1. **Вопрос.** *Что такое декларирование? В каком соответствии оно должно быть? Сертификат от производителя или в свободной форме от лица участника?*

**Ответ:** Декларирование в рамках Федерального закона №44-ФЗ – это указание участником закупки в заявке той или иной информации. При этом требований к форме декларации законодательством о контрактной системе не установлено.

1. **Вопрос.** *Если участник указывает производителя в 1 части, допустимо ли это (согласно Постановлению Правительства № 832)?*

**Ответ:** Согласно пункту 6 части 5 статьи 66 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 Закона № 44-ФЗ, или копии этих документов.

Таким образом, декларация в рамках Постановления Правительства РФ от 22.08.2016г. №832 предоставляется во второй части заявки.

1. **Вопрос.** *Для проведения электронного аукциона на поставку бензина по Постановлению Правительства № 19 установлена формула цены и максимальное значение цены контракта. Как это соотносится с Постановлением № 1042 в части расчета ответственности сторон и порядка изменения цены контракта по ст.35 Федерального Закона № 44-ФЗ?*

**Ответ:** Положения Постановления Правительства РФ от 13.01.2014г. №19 и Постановления Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042 действуют автономно друг от друга. При этом ответственность сторон по контракту, в том числе на поставку бензина, устанавливается в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042, а порядок изменения цены контракта предусмотрен статьей 95 Федерального закона №44-ФЗ.

1. **Вопрос.** *Новые правила по формированию отчета о закупках у СМП и СОНО вступают в силу с 01.01.2019. Будут ли они распространяться на отчет за 2018 год? Или только на отчет о закупках за 2019 год?*

**Ответ:** Новые правила по формированию отчета об осуществлении закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций вступают в силу с 01.01.2019г. и должны быть учтены при составлении отчета по итогам 2018г.

1. **Вопрос.** *Прошу пояснить, является ли фраза «Нет такого закона, который нельзя законно обойти» нарушением действующего законодательства? (фраза размещалась в печатных материалах юридической организации).*

**Ответ:** 24.05.2018 в адрес Кемеровского УФАС России (вх. от 24.05.2018 № 3447) поступило обращение ФАС России о рассмотрении заявления Комитета градостроительства и земельных ресурсов администрации города Новокузнецка о наличии признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-Ф3 «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при распространении наружной рекламы у административного здания по ул. Сеченева. 28-А (г. Новокузнецк, Центральный район) с текстом следующего содержания: «Правовая линия юридический центр нет закона, который нельзя обойти...».

В настоящее время проводится проверка по фактам, указанным в обращении, направлены запросы о предоставлении информации, необходимой для рассмотрения данного обращения.

О результатах рассмотрения обращения будет сообщено в адрес ФАС России, а также в адрес Комитета градостроительства и земельных ресурсов администрации города Новокузнецка в установленные действующим законодательством сроки.

1. **Вопрос.** *Можно ли считать конструкцию с площадью информационного поля равной нулю рекламной? Распространяется ли действие ст.19 ФЗ «О рекламе» на такие конструкции?*

**Ответ:** Частью 5.8 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что под информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы.

Следовательно, на такую информацию распространяется действие статьи 19 ФЗ «О рекламе».

1. **Вопрос.** *Прошу дать ответ на обращение Комитета градостроительных и земельных ресурсов администрации города Новокузнецка (исх. № 2202-08 от 20.03.2018, прилагается).*

**Ответ:** В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области было направлено обращение Комитета градостроительства и земельных ресурсов Новокузнецкого городского округа Кемеровской области (исх. от 20.03.2018 № 2202-08) о даче разъяснений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-Ф3 «О рекламе».

В соответствии с пунктом 6.3 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 Федеральная антимонопольная служба с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции Службы.

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы в соответствии с Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, не наделен полномочиями по даче разъяснений законодательства Российской Федерации.

В связи с вышеизложенным Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области перенаправило данное обращение в адрес ФАС России (адрес: Садовая-Кудринская ул., 11, г. Москва. 123242, телефон: 8 (499) 795-76-53, e-mail: delo@ fas.gov.ru)-29.03.2018.

В настоящее время ответ от ФАС России в адрес Кемеровского УФАС России не поступил.