



**АНТИМОНОПОЛЬНОЕ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО
при осуществлении закупок
товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и
муниципальных нужд**

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

- **Федеральный закон №135-ФЗ** - специальный закон, регулирующий отношения, связанные с защитой конкуренции, содержащий общие антимонопольные запреты, в отношении действий органов власти, хозяйствующих субъектов и иных участников рынка
- **Федеральный закон №44-ФЗ** - специальный закон, закрепляющий специфику отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, конкретные особенности порядка, в том числе способов, условий, процедур. Нормы закона основываются на принципах отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Принципы контрактной системы в сфере закупок

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах:

- открытости;
- прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок;
- **обеспечения конкуренции;**
- профессионализма заказчиков;
- стимулирования инноваций;
- единства контрактной системы в сфере закупок;
- ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд;
- **эффективности осуществления закупок**

Содержание принципов ст. 7 – ст. 12 Закона №44-ФЗ

Статья 17 Закона №135-ФЗ
**Антимонопольные требования к торгам,
запросу котировок цен на товары,
запросу предложений**

При проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе (но не исключительно!):

1. Координация организаторами или заказчиками конкурентных процедур закупок деятельности их участников, а также заключение соглашений, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников закупок;
2. Создание участнику закупки или нескольким участникам закупки преимущественных условий участия в закупочных процедурах, в том числе путем доступа к информации;

Примером нарушения пунктов 1 и 2 служит «конфликт интересов» при осуществлении закупок.

Конфликт интересов возникает, если работник участвует в обосновании необходимости закупки, подготовке закупочной документации, выборе победителя закупочной процедуры, приемке закупаемых товаров и услуг и при этом один из возможных поставщиков является с ним аффилированным.

Например:

- Одним из участников закупки является организация, от которой родственник или близкий друг члена закупочной комиссии получает доход.
- Работник участвует в определении победителя закупочной процедуры, при этом его родственники работают в организации, дочерней или подконтрольной одному из участников закупки.
- Работник участвует в определении победителя закупочной процедуры, при этом супруга работника является деловым партнером руководителя одного из участников закупки.
- Работник разрабатывает критерии определения победителя закупочной процедуры, при этом его родственники владеют рядом фирм (или возглавляют их, или работают в них), предоставляющих планируемые к закупке товары, услуги.
- Работник отвечает за приемку товаров или услуг при этом субподрядчиком поставщика является компания, в которой получают доход родственники работника.

3. Нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

Например:

- Субъективное отношение к рассмотрению заявок на участие в закупке, в том числе в части применения преференций и национального режима
- Игнорирование необходимости проверки участника закупки на соответствие единым и дополнительным требованиям (*см. следующий слайд*)
- Исправление не корректных требований документации действиями закупочной комиссии (*различная практика контрольных органов*)

Требования заказчика к поставщику



Единые

- соответствовать требованиям, установленным в законодательстве;
- иметь правомочность заключать контракт;
- не проводить ликвидацию организации и не иметь решения суда о признании банкротом;
- подтвердить, что деятельность организации не приостановлена в административном порядке;
- предоставить документы, что отсутствуют недоимки по налогам и сборам и иным платежам в установленном размере;
- подтвердить, что у участника, члена коллегиального исполнительного органа или главбуха не было судимости в сфере экономики, а также не применялось наказание в виде лишения права занимать определенные должности или дисквалификации;
- обладать исключительными правами на результат интеллектуальной деятельности;
- предоставить документы об отсутствии конфликта интересов между участником закупки и заказчиком

Заказчик вправе установить требование об отсутствии в РНП информации об участнике, учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа



Дополнительные

Устанавливаются Правительством при проведении конкурсов, аукционов на поставки отдельных видов товаров, работ, услуг:

- финансовые ресурсы;
- оборудование и другие материальные ресурсы;
- опыт работы и деловая репутация;
- наличие у специалистов определенного уровня квалификации

4. При проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в таких закупках;

Какими действиями заказчик может ограничить конкуренцию, например:

Ограничить круг потенциальных участников закупок заказчик имеет возможность путем установления требований как в ТЗ, так и в контракте. Исключение составляют типовые контракты. В них отсутствует возможность вносить исправления.

Какими действиями заказчик может ограничить конкуренцию, например:

- прописать излишние требования к товарам, работам или услугам;
- указать слишком подробные характеристики товара;
- укрупнить предмет контракта, даже если закупают типовой товар;
- дополнительно подтвердить сертификацию. Если эта сертификация добровольная, то требовать ее в закупочной документации заказчик не может;
- запутанные и нечеткие инструкции по заполнению заявок на участие в закупках, которые допускают двусмысленные трактовки значений;
- неприменение обязательных характеристик из КТРУ или указание дополнительных характеристик без объективной обоснованной потребности;
- неиспользование действующих стандартов или завышение их требований без обоснования такой необходимости (*см. следующий слайд*)

Шнур асбестовый ГОСТ 1779-83 (действующий)	ВЫШЕ ГОСТовских		
	Требование, установленное ГОСТом	Требование, установленное заказчиком в документации о закупке	Указание в заявке
	Марка шнура: ШАОН – шнур асбестовый общего назначения ШАП – шнур асбестовый пуховый	ШАОН или ШАП	ШАОН
	Диаметр шнура, 0,7–25,0 мм	0,7–26,0 мм	25,0 мм
	Результирующая линейная плотность: ШАОН – 0,6–0,9 ШАП – не регламентируется	0,5–400 ктекс	290,1–380,0 ктекс

5. При осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается включение в состав одной закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой.

Четкое и однозначное законодательное определение что такое технологически и функционально связанные товары, работы, услуг отсутствует. Поэтому Федеральная антимонопольная служба говорит, когда заказчик объединяет закупку товаров, работ, услуг на разных товарных рынках и имеется круг потенциальных участников, которые готовы поставить объекты закупки по отдельным лотам, такое объединение нарушает статью 17 Закона № 135-ФЗ

Например:

- Объединение лицензируемых и нелицензируемых видов деятельности;
- Проведение работ одновременно на разных, удаленных друг от друга, объектах. Например, в разных муниципальных образованиях (*определения Верховного суда от 20.08.2020 по делу № А25-2848/2019 и от 26.02.2020 по делу № А48-10377/2018*);
- Закупка товаров, не связанных друг с другом ни техническими, ни функциональными характеристиками. Например, закупка спортивного оборудования: различного рода тренажеров и ледозаливочной машины. Еще пример, закупка медизделий: ростомер, переносной набор для реанимации, травматологическая укладка;
- Закупка услуг, которые могут быть оказаны только специализированным лицом, с услугами, которые могут оказываться любыми лицами. Например, утилизация ТКО совместно с очисткой газонов от мусора, кошением травы, помывкой и очисткой урн от мусора

В каких случаях ФАС и суды поддержат заказчика в объединении объектов закупки

Не будет нарушением объединение товаров, если они используются во взаимосвязи друг с другом. Например, компьютеры и предустановленное на них ПО технологически связаны друг с другом ввиду того, что использование компьютеров без ПО нецелесообразно, правило работает только относительно предустановленного ПО с учетом требований ПП РФ 878 и ПП РФ 1236

Даже при внешних признаках нарушения не будет таковым объединение, если у заказчика есть обоснование. Например, объединение некоторых маршрутов в одну закупку, когда часть из них нерентабельны и выделение их в отдельный лот нецелесообразно и повлечет срыв организации транспортного обслуживания и нарушение интересов населения города ([решение Арбитражного суда Красноярского края от 07.10.2020 по делу № А33-11653/2020](#))

Н.В. ФАС России в письме от 02.10.2020 г. № ИА/85875/20 «По вопросу формирования лотов при организации регулярных перевозок пассажиров и багажа в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 № 220-ФЗ» разъясняет порядок формирования лотов на торгах по организации пассажирских перевозок.

Ведомство подготовило критерии, при использовании которых на таких закупках не будет ограничиваться конкуренция и количество участников торгов

Случаи, предусмотренные в соответствии с положениями Федерального закона №44-ФЗ, когда функционально связанные товары нельзя объединять в одну закупку:

- закупку товаров, для которых установлены особые условия допуска в случае поставки их из иностранных государств (п. 3 Приказа Минфина России № 126н). Ограничение относится именно к товарам, сопутствующие поставке услуги включить в такую закупку можно;
- если товар подпадает под ограничения на закупку иностранной радиоэлектроники (п. п. 7, 13 Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 № 878);
- если товар подпадает под ограничения на закупку иностранных медизделий (п. 2(2) Постановления Правительства РФ от 05.02.2015 № 102);
- Если товар подпадает под установленные запреты на промышленные товары иностранного происхождения (п.12 Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 года №616);
- Если товар подпадает под установленные ограничения на промышленные товары иностранного происхождения (п.5 Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 года №617);
- установлены преференции организациям инвалидов (п. 5(1) Постановления № 341);
- закупка определенных категорий лекарственных средств (п. 2 Постановления № 929).

Все товары, работы, услуги, закупаемые в рамках применения национального режима не могут включаться в один лот с товарами, работами, услугами на которые применение национального режима не распространяются

Спасибо за внимание!

*Заместитель начальника управления – начальник отдела правового
отдела и лицензирования управления государственного заказа и
лицензирования Белгородской области*

Бука Оксана Владимировна

(4722)35-39-73,

+7-910-366-71-54,

oksanabuka@mail.ru

*Материалы подготовлены с помощью справочно-правовых систем
«Система Госзаказ», «Консультант плюс», «Гарант»*