Приложение

к Постановлению

Ярославской областной Думы

от 26.12.2012 № 145

**Замечания и предложения к проекту федерального закона**

**№ 68702-6 «О федеральной контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг»**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| № п/п | Норма  проекта  закона | Замечания | Предложение по внесению изменений |
| 1. | ч. 1 ст. 2 | Из текста следует, что процедура заключения контракта не является частью процедуры определения поставщиков. | Перечень отношений, регулируемых законодательством о федеральной контрактной системе (ФКС), необходимо дополнить после слов «государственных и муниципальных нужд,» словами «заключением и» |
| 2. | ст. 3 | 1. В п. 9 государственные органы и органы местного самоуправления указаны наряду с заказчиками. В то время как сами указанные органы являются заказчиками (п. 3 и п. 4 ч. 1 ст. 3).  2. Нет дефиниций понятий «прогноз закупок», «план закупок», «государственные нужды», «муниципальные нужды». | 1. Из п. 9 исключить слова «, государственными органами и органами местного самоуправления» или уточнить, в какой иной роли выступают эти органы.  2. Внести в статью 3 дефиниции понятий «прогноз за­купок», «план закупок», «государственные нужды», «муниципальные нужды». |
| 3. | ст. 4 | Гражданам предоставлено право осуществлять общественный контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона и иных нормативных правовых актов о федеральной контрактной системе. Вместе с тем, по тексту статьи указанное право не раскрывается. Указаны только права и обязанности общественных объединений и объединений юридических лиц. | Конкретизировать права и обязанности граждан при проведении общественного контроля. |
| 4. | ч. 7 ст. 18 | Основания изменений плана закупок не соответствуют основаниям изменения плана-графика (ч. 9 ст. 21), несмотря на то, что это взаимосвязанные документы и изменение одного неизбежно должно привести к изменению другого. | Привести основания изменений планов в соответствие или добавить пункт следующего содержания:  «4) в иных случаях при соответствующих изменениях плана-графика закупок». |
|
| 5. | ст.19 | Предлагаем ограничить количество контрактов с обязательным обоснованием закупок минимальным ценовым порогом в 100 000 рублей, иначе обоснованию будет подлежать и «мелкая» закупка, что неоправданно с точки зрения трудозатрат (несопоставимо им). | В части 1 статьи 19 после слова «закупки» дополнить словами «на сумму свыше 100 000 рублей» |
| 6. | ч. 2 ст. 20 | Оценочные категории. Не названы критерии «избыточности». Ограничение минимально достаточными критериями не обеспечит высокоэффективный рабочий процесс, который требует высокой технической и иных видов оснащенности. | В части 2 статьи 20  Слова «имеющих избыточные потребительские свойства или иные характеристики либо» исключить |
| 7. | ч. 7 ст. 21 | В соответствии с бюджетным законодательством законы (решения) о бюджете принимаются, как правило, в конце декабря текущего года. Объективно получается, что чем ниже уровень власти, тем сложнее обеспечить закупки на начало следующего года. К примеру, закон о бюджете субъекта Федерации принимается 15 декабря. В связи с чем заказчикам недостаточно времени для разработки и утверждения планов-графиков в установленный законопроектом срок – после принятия закона (решения) о бюджете, но до начала очередного финансового года. | 1. Увеличить срок для утверждения заказчиками планов-графиков либо связать его с принятием бюджета на очередной финансовый год.  2. Предлагается добавить в основания проведения закупки у единственного источника (ч. 1 ст. 85 законопроекта) следующую формулировку:  Добавить пункт 32 в часть 1 статьи 85  32) «существует срочная потребность в закупке и проведение процедур торгов или использование иного способа закупки является нецелесообразным при условии, что обстоятельства, обусловившие срочность, нельзя было предвидеть или они не являлись результатом медлительности со стороны заказчика, в том числе путем пролонгации и соответствующего увеличения цены договора с поставщиком, осуществляющим поставки товаров, работ или услуг в предыдущем периоде на срок не более чем 1 квартал». |
| 8. | п. 5 ч. 1 ст. 22 | Не установлен порядок определения начальной (максимальной) цены контракта при использовании запросного метода. | Установить порядок с указанием, что необходимо брать заказчиком за основу при определении начальной (максимальной) цены контракта: среднее арифметическое или минимальное из значений коммерческих предложений субъектов предпринимательской деятельности.  Внести изменения в пункт 5 части 1 статьи 22. |
| 9. | ч. 2 ст. 22 | Среди источников информации не указан Интернет. Не понятно, является ли Интернет достоверным источником информации или нет. Если разработчик считает возможным использовать Интернет в качестве источника, его необходимо выделить отдельно. | После слов «и иные достоверные источники информации» добавить слова «, а также на общедоступных официальных сайтах или страницах в информационно-телекоммуникацион­ной сети «Интернет» поставщиков». |
| 10. | ч. 6 ст. 22 | Установление для должностных лиц заказчиков дисциплинарной ответственности в виде увольнения за нарушение требований к определению начальных (максимальных) цен контрактов не корреспондируется с нормами трудового законодательства, а также положениями законов о гражданской и муниципальной службе, которыми закреплен закрытый перечень оснований для применения дисциплинарного взыскания в виде увольнения. | Привести в соответствие с действующим законодательством. |
| 11. | ч. 2 ст. 23 | Оценочная категория («обязан исходить из необходимости обеспечить конкуренцию среди участников процедур закупок и не совершать действия, влекущие необоснованное сокращение числа участников процедур»). Любой способ закупок, устанавливаемый в проекте, (за исключением закупки у единственного источника) предполагает неограниченное число участников, что само по себе является обеспечением неограниченной конкуренции (за исключением частных случаев: квалификации, закрытых форм). Принцип конкуренции и так изложен в статье 8. | Изложить часть 2 статьи 23 в следующей редакции: «Заказчик выбирает способ определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с положениями настоящего федерального закона». |
| 12. | ст. 30 | В статье не предусмотрена процедура проверки участника закупки на соответствие установленным требованиям. Не установлено, какими документами должно быть подтверждено соответствие указанным требованиям, кто эти документы (сведения) выдает и каким образом Комиссия по осуществлению закупок все это проверяет и оценивает (потенциально коррупциогенная норма). При этом в части 8 сказано, что Комиссия не вправе возлагать на участника процедуры определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязанность подтверждать соответствие данным требованиям. | Дополнить статью частью, определяющей порядок проверки участника закупки на соответствие установленным требованиям или перечнем документов (сведений), подтверждающих установленные требования, источников их получения.  Предусмотреть возможность использования процедуры межведомственного взаимодействия. |
| 13. | ст. 32 | При описании в документации об осуществлении закупок объекта закупок в случае поставки сложного оборудования, технических устройств дополнить требованием. | Дополнить частью, содержащей требования о предоставлении гарантийных обязательств, требования к качеству, необходимости обучения персонала и монтажа товара в случае поставки сложного оборудования. |
| 14. | ч. 1 ст. 35 | Двадцать пять процентов – рыночный порог наценки продавца, однако существует вероятность демпинга с меньшими объемами снижения цены. Предлагается дать комиссии право требовать и в иных случаях подтверждения возможности выполнить условия контракта, когда возникло у комиссии подозрение в возможном демпинге. | Возможно осуществить путем предоставления заказчику права включения в закупочную документацию информации следующего характера: при пересечении участником в меньшую сторону порога снижения, установленного заказчиком в документации, такие участники обязаны предоставить смету и гарантийное письмо или иные подтверждения. |
| 15. | ч. 2 ст. 47 | Установлено, что максимальный срок для заключения контракта по результатам конкурса может составлять 25 дней. Данный срок не соответствует пункту 4 статьи 528 Гражданского кодекса РФ, согласно которому контракт должен быть заключен не позднее 20 дней со дня проведения торгов. | Привести максимальный срок для заключения контракта по результатам конкурса в соответствие с Гражданским кодексом РФ. |
| 16. | ст. 49 | Наименование статьи и ее содержание по используемым терминам не соответствуют друг другу: в заголовке говорится о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), а в статье речь идет об участниках конкурса. | Унифицировать терминологию. |
| 17. | ст. 52 | В части 1 статьи закреплено определение «электронного аукциона» и выводится оно через понятие открытого аукциона. Однако в положениях статьи 23, предусматривающей способы определения поставщиков, такой способ как «открытый аукцион» отсутствует и понятие его не содержится и в других нормах. | Привести определение понятия «электронный аукцион» в соответствие с употребляемой в законопроекте терминологией. |
| 18. | ч. 2 ст. 64 | 1. Условием проведения закупки с помощью запроса котировок является цена контракта, которая не должна превышать пятьсот тысяч рублей. Данный порог был установлен в 2007 г. и в настоящий момент сумма является неактуальной.  2.Совокупный объем закупок заказчика, проводимых способом запроса котировок, ограничен десятью процентами объема средств, предусмотренных на все закупки заказчика по плану-графику. Указанное ограничение нецелесообразно, т.к. приведет к тому, что товары на незначительные суммы придется закупать более сложными в реализации способами. Для этих целей наиболее процедурно простым и удобным в применении способом размещения заказа является запрос котировок. | 1. Увеличить предельный размер суммы заказа.  2. Предложение: «При этом совокупный объем закупок с помощью запроса котировок не должен превышать 10 процентов объема средств, предусмотренных на все закупки заказчика в соответствии с планом – графиком» исключить, либо увеличить предусмотренный законопроектом объем. |
| 19. | ч. 2 ст. 87 | Выделение – тоже допустимая форма реорганизации, при которой правопреемник имеет возможность выполнить обязательства по контракту. При этом если будет снижение квалификации, контракт все равно можно расторгнуть в одностороннем порядке по другим причинам, закрепленным в проекте. | В части 2 статьи 87 слова «слияния или присоединения» заменить словами «слияния, присоединения или выделения». |
| 20. | ч. 7 ст. 87 | В отношении права контролирующего органа по жалобе поставщика (исполнителя, подрядчика) приостанавливать или отменять решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту, следует отметить, что в силу статьи 2 проекта закона федеральная контрактная система основывается, прежде всего, на положениях Гражданского кодекса РФ и, следовательно, должна соответствовать нормам и принципам гражданского законодательства.  В силу ст. 3 законопроекта под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени РФ, субъекта РФ или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.  Вместе с тем, в соответствии с Гражданским кодексом РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц, которые свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Закрепляя принцип свободы договора, гражданское законодательство предусматривает возможность одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон.  Нормы действующего законодательства не предусматривают возможности административного обжалования действий стороны, в одностороннем порядке отказавшейся от исполнения обязательств по договору. Поэтому сам отказ и его последствия могут быть обжалованы только в судебном порядке. | Привести в соответствие с положениями Гражданского кодекса РФ об одностороннем отказе от исполнения договора. |
| 21. | ст. 88 | Требование обеспечения исполнения контракта целесообразно в отношении товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых связаны с рисками заказчика при оплате и авансировании. При предоставлении кредитных ресурсов риск по исполнению контракта (выплата процентов за пользование кредитными средствами и возврат предоставленного кредита) возникает у кредитной организации, поскольку оплачивать услуги заемщик начинает только после получения заемных средств. | Внести изменения в части отмены обеспечения исполнения контракта при заключении контрактов на оказание услуг кредитными организациями по предоставлению кредитных средств. |
| 22. | ч. 10 ст. 89 | Установление для должностных лиц заказчиков дисциплинарной ответственности в виде увольнения за ненадлежащие реализацию планов закупок и планов-графиков и осуществление закупок, а также за недостижение предусмотренных ими результатов не корреспондируется с нормами трудового законодательства, а также положениями законов о гражданской и муниципальной службе, которыми закреплен закрытый перечень оснований для применения дисциплинарного взыскания в виде увольнения. | Привести в соответствие с действующим законодательством. |
| 23. | п. 9 ч. 2 ст. 94 | Данной нормой установлена обязанность включать в реестр контрактов заверенную электронной подписью заказчика копию заключенного контракта. В то же время контракт заключается на условиях, указанных в документации об осуществлении закупок, в полном соответствии с проектом контракта, который в силу норм проекта является неотъемлемой частью документации, которая в свою очередь размещается в единой информационной системе. То есть доступ к положениям контракта обеспечен еще на стадии опубликования документации, а сведения о цене и характеристиках товара, работы или услуги по контракту содержатся в ценовом предложении победителя и его заявке на участие в процедуре определения поставщиков.  Размещение заключенного контракта путем прикрепления его к реестру контрактов в единой информационной системе налагает на заказчиков дополнительные материальные расходы и временные затраты. Более того, сам реестр согласно статье 94 уже содержит подробную информацию о заключенных контрактах и включает в себя сведения, обязательность размещения которых предусмотрена нормами законопроекта. | Пункт 9 части 2 статьи 94 исключить. |
| 24. | ч. 3 ст. 98 | Установлена ответственность за нарушение законодательства о федеральной контрактной системе для надзорных и контрольных органов. | Распространить ответственность и на должностных лиц надзорных и контрольных органов. |
| 25. | ст. 101 | Отсутствует. | Дополнить статьей 101 или изменить нумерацию последующих статей. |
| 26. | - | В целом законопроект не учитывает отраслевую специфику закупочной деятельности. | Предлагается установить возможность высшим органам власти соответствующего уровня в соответствии с отраслевыми реестрами работ (услуг), утвержденными в соответствующем органе власти изменять правила закупочной деятельности на своем уровне. При этом Правительству РФ предоставить право ограничивать такие изменения в соответствующих отраслях. |