

Ассоциация Региональное отраслевое объединение работодателей "Сахалинское Саморегулируемое Объединение Строителей"

Номер в государственном реестре
саморегулируемых организаций Ростехнадзора
СРО-С-019-06072009

ОГРН: 1086500001312
ИНН: 6501201580



Адрес: 693000, Сахалинская область,
Город Южно-Сахалинск, ул. Карла Маркса,
д. 20, оф. 201

Телефон (факс): +7 (4242) 311045, 468596
Эл. почта: pr@ssros.ru web-сайт: ssros.ru

НЕЗАВИСИМАЯ ЭКСПЕРТИЗА

Исх. № 0536 от «28» апреля 2020

Министру экономического развития РФ
М.Г. Решетникову

Копия: Руководителю Федеральной
антимонопольной службы РФ
И.Ю. Артемьеву

*Заключение независимой экспертизы
на проект Федерального закона
«О внесении изменений в Федеральный закон
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными
видами юридических лиц» и о внесении изменений
в отдельные законодательные акты РФ»*

Уважаемый Максим Геннадьевич!

Уважаемый Игорь Юрьевич!

В соответствии с функциями установленными в статье 6 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», Ассоциацией «Сахалинстрой» рассмотрен проект Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее – Проект, Проект Закона).

ФАС России, в рассматриваемом Проекте (ID - 02/04/02-20/00099932), предлагает ряд дополнений и уточнений в Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее – ФЗ-№223).

В целом, Ассоциация «Сахалинстрой» поддерживает предлагаемый Проект, однако имеется ряд существенных замечаний и предложений, в случае учета которых, оценка регулирующего воздействия будет положительной.

1. Проектом предусмотрено, что «ж) часть 8.2 дополнить пунктами 6, 7, 8 и 9 следующего содержания...».

Между тем, в Проекте пункт 9 отсутствует, а следовательно, невозможно оценить содержание и законность вносимого дополнения, предусмотренного указанным пунктом. Полагаем, что Проект в указанной части должен быть доработан.

2. Проектом предусматривается внесение дополнения:

- «и) дополнить частями 10.1 – 11.5 следующего содержания:...».

Дополнения, вносимые ч.10.1 – 11.5 являются по своей сути порядком рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Между тем, Ассоциация «Сахалинстрой» полагает, что по своей правовой природе данный раздел не соотносится с сутью указанного Закона и является процедурным блоком, регламентирующим порядок обжалования действий/бездействий должностных лиц в ходе проведения торгов.

При этом, порядок обжалования детально изложен в положениях ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ-№135).

В этой связи, по мнению Ассоциации, указанными нормами было бы корректнее дополнить ФЗ-№135, путем создания статьи 18.2 с перечислением вносимых изменений.

Аналогично необходимо поступить и с предлагаемыми Проектом пунктом «м) дополнить частями 15 и 16 следующего содержания...».

Таким образом, предлагаемые разработчиком Проекта поправки, предусмотренные статьей 2 Проекта напрямую касаются внесения изменений в ФЗ-№135, в противном случае, положения ФЗ-№44 вступят в противоречие с положениями ФЗ-№135.

Кроме того, Ассоциация обращает внимание на предлагаемое Проектом положение ч.11.1, а именно: «Жалоба может быть подана в течении пяти часов с момента совершения действий (бездействия), которые обжалуются или в срок, предусмотренный статьей 18.1 ФЗ-135.

Ассоциация считает, что срок подачи жалобы «в течении пяти часов с момента совершения действия...» является некорректным, и в ряде случаев неисполнимым

(пример: торги проводятся в пятницу после 14час.00мин.), а также нарушающим принцип законности, поскольку данный срок не предусмотрен ни одним нормативным правовым актом и идет в разрез с законными правами и интересами участника торгов. Резкое ограничение срока (а следовательно, и возможности) подачи соответствующей жалобы, без учета срока на ее подготовку, надлежащее оформление и направления в орган для обжалований действий/бездействий должностных лиц, проводящих торги, является существенным административным барьером для предпринимателей осуществляющих свою деятельность, что недопустимо. Принятие 5-часового срока на обжалование действий/бездействий должностных лиц, проводящих процедуру торгов, приобретет негативную оценку регулирующего воздействия Проекта Закона в целом.

В качестве примера можно привести ситуацию, когда торги проводятся в пятницу в 14час. 00мин., а следовательно срок на подачу жалобы существенно ограничен временными рамками, а именно до 17час. 00мин. (объективная невозможность своевременной подачи жалобы), что безусловно является нарушением права хозяйствующего субъекта и дает заказчику существенный простор для злоупотребления положением.

3. В соответствии со п.9 ст.1 Проекта предлагается дополнить статьей 4.1 «Заключение договора по результатам электронной процедуры».

При этом, согласно новой редакции п.13 ст.4.1. Проекта следует, что «Победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного ч.14 настоящей статьи) признается заказчиком, уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный ч.4 настоящей статьи».

Между тем, Ассоциация предлагает изложить данный пункт в следующей редакции: «Победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного ч.14 настоящей статьи) признается заказчиком, уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий,

предусмотренный ч.4 настоящей статьи, **и иных документов, подтверждающих объективную невозможность заключения договора со стороны победителя».**

4. В соответствии с новой редакцией п.14 ст.4.1, предлагаемой Проектом предусмотрено, что: «В случае, если победитель электронной процедуры признан уклонившимся от заключения договора, заказчик вправе заключить договор с участником такой процедуры, заявке которого присвоен второй номер. Этот участник признается победителем такой процедуры, и в проект договора, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, заказчиком включаются условия исполнения данного договора, предложенные этим участником. Проект договора должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий пяти дней с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения договора. **При этом заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронной процедуре».**

Между тем, Ассоциация считает, что указанное положение содержит существенное противоречие, поскольку автоматическое признание победителем участника электронной процедуры, и заключение с ним договора заявке которого присвоен второй номер, автоматически исключает какие-либо убытки со стороны заказчика.

Считаем, что данное положение подлежит исключению из Проекта ввиду того, что в соответствии с ч.2 ст.15 Гражданского кодекса РФ следует, что под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Между тем, предлагаемая разработчиком Проекта норма, а также фактические обстоятельства не предполагают наличие реального ущерба и упущенной выгоды, поскольку в случае уклонения победителя электронной процедуры торгов от заключения договора, указанный договор заключается с участником, заявке которого присвоен второй номер.

5. Согласно новой редакции п.15 ст.4.1., предлагаемой Проектом следует, что «Участник электронной процедуры, признанный победителем.... Такой победитель признается отказавшимся от заключения договора в случае, если в срок, предусмотренный частью 3 настоящей статьи, он не подписал проект договора или не направил протокол разногласий».

Ассоциация предлагает, дополнить данный пункт и изложить его в следующей редакции: «Участник электронной процедуры, признанный победителем.... Такой победитель признается отказавшимся от заключения договора в случае, если в срок, предусмотренный частью 3 настоящей статьи, он не подписал проект договора или не направил протокол разногласий, **а также документы, объективно подтверждающие невозможность подписания договора».**

6. Проектом предлагается дополнить ФЗ-№223 статьей 4.2. «Особенности исполнения договора» с конкретизацией взаимодействия заказчика и поставщика товаров, работ, услуг.

Ассоциация «Сахалинстрой» считает, что с предлагаемые дополнения (аналогичные нормы), уже предусмотрены законодательством РФ (Гражданский кодекс РФ, Градостроительный кодекс РФ, а также смежными нормативными правовыми актам). Включение подобной статьи в Проект является дублированием норм, а следовательно необходимость их включения в специализированный закон отсутствует.

На основании вышеизложенного, Ассоциация просит рассмотреть и проанализировать направленные предложения и учесть при подготовке заключения об оценке регулирующего воздействия.

При этом, Ассоциация считает, что Проект будет иметь положительную оценку регулирующего воздействия только при условии учета внесенных замечаний и реализации соответствующих предложений.

По результатам рассмотрения, направить мотивированный ответ в адрес электронной почты Ассоциации (np@ssros.ru).

Генеральный директор



В.П. Мозолевский

Исп. Аринархов В.В.
8/4242/311-045 (доб. 218)