

**СТЕНОГРАММА
I ТЮМЕНСКОГО ОБЛАСТНОГО ПРАВОВОГО ПРАКТИЧЕСКОГО ФОРУМА
«ПРОФЕССИОНАЛ»**

11 – 12 декабря 2018 года

ГАУ ТО «Западно-Сибирский
инновационный центр»,
Тюменский Технопарк,
г. Тюмень,
ул. Республики, 142

НЕФЕДЬЕВ В.А. – председатель Совета по повышению правовой культуры и юридической грамотности населения Тюменской области, председатель постоянной комиссии областной Думы по вопросам депутатской этики и регламентным процедурам.

Добрый день, уважаемые участники форума! От имени депутатов Тюменской областной Думы приветствую всех участников правового форума «Профессионал», который проводится в Тюмени впервые и объединяет специалистов в сферах юриспруденции, налогового и бухгалтерского учета.

Основной практической задачей этого мероприятия мы определили создание среды для взаимодействия между представителями федеральных и региональных органов власти, - с одной стороны, и специалистами-практиками тюменских компаний, - с другой стороны.

Мы видим форум в качестве площадки для выработки решений, направленных на экономическое и социальное развитие Тюменской области. В качестве основных тем для обсуждения на первом форуме предложены вопросы контрактной системы, налогообложения, оплаты труда, важные нововведения федерального законодательства. В качестве экспертов для вас, уважаемые участники, сегодня выступят высококвалифицированные специалисты федеральных и региональных органов власти, судейского сообщества, специалисты-практики.

От организаторов форума хочу выразить слова благодарности экспертам, нашим землякам и специалистам из Москвы за участие в работе форума.

Особо хочется отметить соорганизаторов форума: ООО «Полное право» и Тюменское региональное отделение Общероссийской общественной организации «Ассоциация юристов России» за совместную работу.

Надеюсь, что форум оправдает ожидания его участников и станет традиционным.

Хотел бы пожелать нам всем дальнейшей успешной работы и выразить надежду на продолжение конструктивного сотрудничества.

Сегодня на открытии форума присутствуют почетные гости. Позвольте представить наших гостей – это Сушинских Анатолий Михайлович, председатель Тюменского областного суда (аплодисменты); Биктимеров Руфат Мансурович, первый заместитель прокурора Тюменской области (аплодисменты), который буквально недавно назначен первым заместителем, мы его поздравляем с этой высокой должностью; Веретенников Игорь Валерьевич, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (аплодисменты); Лапшин Евгений Геннадьевич,

заместитель начальника Главного правового управления Правительства Тюменской области (аплодисменты); Тевс Виктор Григорьевич, заместитель председателя Совета Тюменского регионального отделения Общероссийской общественной организации «Ассоциация юристов России», заслуженный юрист РФ; Николаев Андрей Сергеевич, секретарь Избирательной комиссии Тюменской области, член жюри конкурса «Юрист-профессионал – 2018», кандидат юридических наук (аплодисменты); Добрынин Николай Михайлович, президент Тюменской региональной общественной организации выпускников Тюменского госуниверситета, заслуженный юрист РФ, доктор юридических наук, профессор (аплодисменты), а также члены Совета при областной Думе по повышению правовой культуры и юридической грамотности населения Тюменской области.

И я с удовольствием передают слово для приветствия Анатолию Михайловичу Сушинских.

СУШИНСКИХ А.М. - председатель Тюменского областного суда.

Добрый день, уважаемые участники форума, уважаемые коллеги, я так называю тех, кто участвовал и участвует в конкурсе «Юрист-профессионал» и кто является действительно нашим коллегой, хотя у нас немножко разные направления деятельности, но, тем не менее, так сказать, юридическое сообщество, оно постоянно расширяется, постоянно укрепляется, развивается, это очень приятно.

Буквально вот недавно, неделю назад, мы присутствовали Российской Ассоциации юристов, где выступали наши руководители «Ассоциация юристов России» Сергей Владимирович Степашин; господин Груздев; Блажеев, ректор Кутафинской академии, которые как раз вот говорили о роли Ассоциации юристов, о роли юристов в жизни государства, были очень интересные заметки.

Но я почему говорю о том, что профессия, юридическая профессия, профессии, связанные с правом, должны развиваться не только, так сказать, экстенсивно, но и качественно.

Вот приводя вот эти примеры по учебе, по совершенствованию и т.д., Сергей Владимирович, кстати, привел такой интересный пример, Степашин, что количество юридических вузов, которые аттестовала Ассоциация юристов, она обладает таким правом как общественная организация, сократилось с 1 250 до 500, но из этих 500 аттестации, так сказать, по своему качеству образования удосужились или, так сказать, их аттестовали где-то 120, правда, это в 2 раза больше, чем во всем Советском Союзе было, как вы помните, там 60 юридических вузов было, но какие. То есть я хочу сказать, что вот мы с вами собрались обсуждать наши проблемы, в частности, проблемы государственных закупок, закупок в сфере производства и так далее, значит, то мы должны решить, наверно, ну проанализировать. Многие из вас сталкиваются и с 44-м Федеральным законом пресловутым, как его только не называют, потому что, наверно, замечаний к нему гораздо больше, чем ко всем другим законам.

У вас вообще нормотворчество меняется, так сказать, часто довольно-таки. В день законы обновляются, что, наверно, не только вы, но и мы в суде не успеваем следить за тем, что происходит. И тем более важно нам вместе с вами собираться и обсуждать вот эти проблемы, которые существуют в этой сфере, понимать, как они работают, понимать какие сложности, трудности.

Я еще раз говорю, что, наверно, в сфере закупок много проблем и сложностей, и все вы их знаете, и основные проблемы тоже.

К сожалению, очень сложно добиться того, чтобы вот те изменения, которые должны быть, я думаю, и высказывают очень много и юристов-практиков, и, так сказать, юристов-теоретиков о том, чтобы внести какие-то, ну хотя бы первоначальные критерии, так сказать, организаций участников этих совещаний, которые заключались там, ну, условно говоря, там в определенном фонде, истории, так сказать, наличие там чего-то и чего-то. Они, к сожалению, проходят с очень большим трудом, поэтому, ну вы знаете, там обвал, так сказать, первичных цен и т.д. Все это вы знаете.

Вы встречались, я почему говорю об этом, мы не так давно встречались с одним из руководителей заместителей ФАС и все эти проблемы, кстати, и наши прокурорские работники, работники МВД, мы высказывали. Все это приняли, но сказали, что, в общем-то, так сказать, эти все ваши предложения, они мешают конкуренции. Мы говорим: «Да, мешают, но, наверно, честной конкуренции».

Поэтому обращаясь к вам с таким небольшим приветствием, хочу пожелать нам всем, чтобы мы обсудили те проблемы, обсудили, как двигаться вперед, как можно использовать тот нормативный материал и тот накопленный опыт, в том числе и в судебной практике, в нашей с вами общей работе.

Особенно хотел бы поблагодарить тех юристов, которые участвовали в конкурсе «Юрист-профессионал», традиционном конкурсе, который проводится ежегодно. Он дает очень много и не только тем, кто участвует в этом конкурсе, кстати, и нам, кто иногда подводит итоги конкурса, потому что иногда и, может быть, каждый очередной этап этого конкурса ты узнаешь очень многое для себя.

Я хочу пожелать вам, чтобы у вас осталось стремление к тому, чтобы познать все, хотя познать все невозможно. Но для того, чтобы познать все, надо двигаться. Давайте будем двигаться вперед, в том числе вот этот наш форум будет с вами одним из таких движений, шагов, который поможет всем развиваться и идти, идти дальше с вами. Пожелаю успешной работы всем участникам форума (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо большое. Уважаемые коллеги, я не представил еще одного своего коллегу Ширькалова Александра Борисовича, заместителя председателя постоянной комиссии по депутатской этике и регламентным процедурам, депутат Тюменской областной Думы.

Коллеги, объявляю форум открытым. Предлагаю перейти к тем вопросам, которые прописаны в сегодняшней нашей программе. Прошу докладчиков придерживаться времени выступления не более 20 – 25 минут. Значит, за этим временем будет у нас следить Семенова Татьяна (аплодисменты). Да, хранитель времени наш, нашего времени, вашего времени, участники форума.

И первый семинар у нас сегодня по теме: «Управление закупок Тюменской области».

АНИКИН А.П. – заместитель начальника Управления государственных закупок Тюменской области.

«Основные изменения в законодательстве о контрактной системе в 2108 году. Электронизация закупок».

Спасибо большое. Добрый день, уважаемые участники форума! Сегодняшнее законодательство о контрактной системе, вы уже, кто сталкивается, кто работает в этой системе, прекрасно знаете, что она достаточно сложна по сравнению с 94-м законом.

Непосредственно вот те моменты, которые мы хотим сегодня затронуть, они будут касаться для поставщиков, подрядчиков и исполнителей. Почему мы выбрали такой вектор? В связи с тем, что у нас основная категория, так скажем, на сегодняшний день – это бизнес-сообщества, которые непосредственно ищут контакты с органами исполнительной власти, в том числе с нами как с уполномоченным органом, и также через, так скажем, заказчиков, которые осуществляют закупки через нас как уполномоченный орган.

На сегодняшний день, все вы знаете, что мы для вас, для поставщиков, для заказчиков постоянно проводим семинары, вебинары, непосредственно касающиеся изменений тех законодательных инициатив, которые принимаются у нас Государственной Думой и то, что связано с контрактной системой.

Мы сегодня все до вас стараемся максимально донести, максимально познакомить и, соответственно, показать, как непосредственно применяются те или иные нормы закона, чтобы вы как, допустим, участники закупок, при подаче заявок, при участии в закупках, соответственно, не совершали тех, так скажем, ошибок, которые мы рассматриваем при поступлении заявок, и, соответственно, анализируем ситуацию таких закупок и потом доводим до вас уже в дальнейшем в нашей практике обобщающей.

И, соответственно, на сегодняшний день мы начнем с того, что все вы прекрасно знаете, у нас, что 2019 год является годом электронизации закупочной сферы. Это говорит о том, что с 1 июля 2018 года мы все с вами заказчики, уполномоченный орган, участники закупок, которые могли, как говорится, начать вправе осуществлять такие закупки в электронном виде. Все вы прекрасно знаете, что у нас электронный аукцион уже давно идет в электронной форме, но все остальные процедуры как конкурсы, запросы котировок, запросы предложений, они у нас осуществлялись на бумажном носителе.

И вот с 1 июля 2018 года заказчикам было такое право предоставлено, чтобы они попробовали, что такое конкурс в электронной форме, что такое запрос предложений в электронной форме, что такое запрос котировок. Некоторые заказчики у нас попробовали, соответственно, результаты получили, соответственно, они уже знают, как это все проводится.

На сегодняшний день с 1 января 2019 года мы с вами полностью уходим в электронизацию. Что это показывает и нам говорит? Что в данном случае все способы закупок, которые были в последнее время на бумажном носителе, они уходят в электронный формат. Все, с 2019 года мы полностью перешли.

Соответственно, есть исключения, которые у нас законодательство делает для некоторых закупок. Какие способы у нас остались, так скажем, вне электронизации? Это мы видим, что когда закупки, заказчики осуществляют свою деятельность на территории иностранного государства – это первый способ.

Второй, значит, когда запрос закупок, запрос котировок для оказания скорой медицинской специализированной помощи в экстренной или неотложной форме, соответственно, заказчик может в бумажном виде провести. Потом предварительный отбор участников закупок и запрос котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо в целях оказания в чрезвычайных ситуациях, техногенных последствиях характерного типа.

Вот и также у нас попадает в исключение закрытые способы определения поставщиков, единственный поставщик и, соответственно, закупки, которые Правительство РФ может определить постановлением.

Что у нас на сегодняшний день получается? Правительство РФ определяет у нас на сегодняшний день и уже функционирует порядка 8 площадок, которые вот указаны здесь у нас на слайде, и одну площадку, которая проводит закрытые процедуры – это для гособоронзаказа. Соответственно, практически мы сегодня как уполномоченный орган осуществляем торги, это, значит, на Сбербанк, автоматизированная система торгов, РТС-тендер, электронная торговая система ЭТП и единая электронная торговая площадка. На 4 площадках мы сегодня осуществляем закупки для наших заказчиков Тюменской области, соответственно, здесь уже все эти площадки функционируют, все прошли порядок отбора, между площадками единой информационной системой и казначейством заключены соглашения, и все они работают в том режиме, который определяет порядок, так скажем, работы и Правительства РФ.

Слайд. Вот о том, что я говорил, что до даты начала функционирования вот этих всех 8 площадок, те площадки, которые были ранее отобраны, мы на них могли размещать. Вот сейчас все эти площадки, у нас было 6 площадок, на сегодняшний день стало 8, плюс 1 для закрытых торгов, все они функционируют и, соответственно, на сегодняшний день мы спокойно можем размещать на всех 8 площадках.

То, что я сказал, заключены соглашения с операторами. Дальше, что мы видим? Для участников закупок хотел бы определить важные моменты. Вот смотрите, с 1 января 2019 года в соответствии со ст. 24.1 каждый участник закупки, кто впервые, кто не впервые, должен пройти аккредитацию на электронной площадке единой информационной системы.

Во-первых, смотрим, что аккредитация в ЕИС у нас идет в порядке, установленном Правительством РФ, аккредитация осуществляется бесплатно для всех участников закупки, соответственно, как только вы в ЕИС зарегистрировались, то автоматически через день у вас проходит аккредитация на электронной площадке. Оператор электронной площадки точно также осуществляет регистрацию на площадке и, соответственно, аккредитация и регистрация дается сроком на 3 года, участник у нас может участвовать на всех 8 площадках одновременно.

Для тех участников, кто у нас непосредственно был зарегистрирован до 1 января 2019 года, есть переходное положение, непосредственно чтобы пройти перерегистрацию и, соответственно, в порядке ст. 61 здесь все участники такую проходят перерегистрацию, но до 31 декабря 2019 года такие участники могут работать по тем, так скажем, аккредитованным данным, которые были у них ранее зарегистрированы в ЕИС и на площадке. Но если вы вносите в аккредитационные данные на площадке какие-то изменения или информацию по своим документам либо по информации, которая расположена на

электронной площадке, то вы в обязательном порядке должны пройти регистрацию ЕИС. Если вы этого не сделали, то, соответственно, вас ЕИС просто-напросто вам не даст работать как участнику закупки на площадке и в ЕИС.

Соответственно у нас участникам, то, что я сказал, обязательно пройти регистрацию с 1 января до 31 декабря 2019 года, в противном случае участники такие в последующем, уже в 2020 году не смогут осуществлять закупки и, соответственно, все операторы электронных площадок не позднее одного рабочего дня, следующего после дня регистрации участника в ЕИС, точно также осуществляют у себя регистрацию.

Дальше вот даже в сравнении посмотреть то что у нас у аккредитация на электронных площадках проходит сейчас и то, что какие документы были ранее и какие сейчас, вот даже видно, что уменьшился пакет документов информации, который участники закупок обязаны предоставлять оператору электронной площадки.

На сегодняшний день, значит, у нас предоставляется в первую очередь – это выписка из ЕГРЮЛ, раньше она у нас была со сроком не менее 6 месяцев, все вы знаете, на сегодняшний день выписка предоставляется без срока давности, 6 месяцев у нас убрали, соответственно, значит, далее копии учредительного документа для юрлица, они остались. Смотрим, что дальше были документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление закупок и на получение аккредитации от оператора электронной площадки, сейчас этого документа не требуется.

Также документы, подтверждающие полномочия руководителя, сейчас вместо них предоставляется фамилия, имя, должность лица, имеющего право действовать без доверенности, плюс паспортные данные и ИНН. Вот это вся информация, которая на сегодняшний день требуется на аккредитацию электронной площадки.

Следующий слайд. И также непосредственно требуется документ – это решение либо копия решения о согласии на совершение или последующего одобрения крупных сделок.

Вот здесь вот интересный такой момент, потому что вот этот документ вы один раз предоставляете для аккредитации, оператор электронной площадки в последствии направляет его заказчику, уполномоченному органу для рассмотрения, и еще один раз у вас только там будет соглашение, не соглашение, а согласие на совершение, а об одобрении крупной сделки, еще один раз вы должны прицеплять его уже во второй части заявки.

Мы, конечно, сейчас вот пытаемся разобраться, зачем вот это законодатель сделал. Так скажем, по сути два одинаковых документа, которые участник должен предоставлять, но в любом случае оператору вы во второй части должны предоставлять вот эти 2 документа.

Следующий слайд. Значит, электронный документооборот у нас в соответствии со ст. 5 44-го Закона сейчас будет полностью проходить через единую информационную систему и через оператора электронной площадки. Все запросы, предложения, все заявки, все непосредственно документы также о формировании протокола, заключении контракта, все это будет осуществляться как через оператора, также и через единую информационную систему. И, соответственно, для того, чтобы вам как участнику закупки, участвовать в закупках, вам необходимо иметь усиленную квалифицированную

подпись, которая будет непосредственно регламентировать, что вы вправе действовать на электронной площадке и в единой информационной системе.

Также электронные квалифицированные подписи должны сопровождаться сертификатами, которые подтверждают вашу электронную подпись. В случае, если вы не провели и не получили усиленную электронную квалифицированную подпись, вас точно также не допустят участвовать в закупке единая информационная система и операторы электронной площадки.

Следующий слайд. Следующее новшество для участников закупки – это, получается, плата за участие в закупке. Раньше у нас, если посмотреть, у нас такого не было. Соответственно, Правительство РФ у нас своим постановлением 564-м определяет порядок и правила, также размер оплаты за участие в закупке.

Что мы видим на сегодняшний день? Значит, у нас победитель в обязательном порядке оплачивает при заключении контракта ту плату, которая установлена оператором электронной площадки, но в размере не превышающем, который установлен 564-м постановлением Правительства РФ.

Соответственно, мы с вами видим, что если начальная максимальная цена не более, так... 1 % начальной максимальной цены контракта не более 5 тыс. руб. без учета НДС, соответственно, и если закупка есть среди... СОНКО не более 1 %, кто-то не допечатал, и не более чем 2 тыс. руб. Соответственно, для предпринимателей субъектов малого предпринимательства и СОНКО не более 2 тыс. руб. максимальная, так скажем, плата за участие в закупке при заключении контракта.

Соответственно, как это все происходит? Каждый оператор электронной площадки устанавливает размер оплаты, все это фиксирует и размещает непосредственно у себя на площадке и в единой информационной системе.

Дата начала взимания платы – это непосредственно те закупки, извещения которых повешены уже после того, когда оператор повесил свой прейскурант по оплате заключения контракта. Соответственно, если оператор непосредственно меняет в сторону уменьшения либо в сторону увеличения плату, но не выше предела, который установлен 564-м, размером. Точно также происходит дальнейшее, так скажем, списание денежных средств со спецсчета участника при заключении контракта.

Все это должно быть открыто и прозрачно, поэтому любой участник закупки вправе познакомиться, зайти на сайт оператора электронной площадки и посмотреть, какой размер оплаты оператор регламентировал в соответствии с постановлением № 564 Правительства РФ.

Следующий слайд. Обеспечение заявки при проведении закупок. При проведении закупок у нас обеспечение заявки с вами устанавливается только при проведении двух процедур – это конкурс и аукцион, ну это все в электронной форме, как я уже сказал. Соответственно, что у нас идет? Устанавливается размер и начальная максимальная цена контракта, от которого будет зависеть размер на участие и предоставление обеспечения заявки.

Вот мы видим с вами, что от 5 до 20 млн. у нас устанавливается размер 0,5 – 1 %, дальше, значит, при начальной максимальной цене на контракт свыше 20 млн., - это 0,5 – 2 %. Ну и в случае, если в соответствии со ст. 28, 29, это когда у нас устанавливается преимущество для организаций инвалидов, а

также для уголовно-исполнительной системы, то здесь размер составляет точно также от 0,5 до 2 %, уже как бы пониже верхняя планка идет.

Постановление Правительства, Закон 44-й у нас допускает, что постановлением Правительство РФ вправе установить, так скажем, дополнительные требования к обеспечению заявки, 439-й у нас устанавливает, что можно устанавливать размер, если начальная максимальная цена контракта заказчика составляет 1 млн. и выше.

Но опять же есть, так скажем, загвоздка в том, что установили начальную максимальную цену контракта, но не установили, соответственно, размер обеспечения. Но Минфин, так скажем, в мае 2018 года дал разъяснение, что в данном случае заказчику руководствоваться от того размера, который установлен для начальной максимальной цены контракта от 5 до 20 млн., соответственно, если у нас заказчики, имея цену 1 млн. руб., там и выше, до 5 млн., мы в данном случае регламентируется от 0,5 до 1 %.

Что касается при начальной максимальной цене контракта, который до 1 млн. руб. Много идет споров, много административной практики, судебной практики, все в различную сторону идут. Соответственно, к чему? Одни, так скажем, контрольные органы рассматривают и поддерживают заказчика, что закон как бы не устанавливает, что заказчик вправе рассмотреть и установить до 1 млн. обеспечение заявки. Другие, наоборот, говорят, что если закон не прописывает, то соответственно здесь вы не вправе устанавливать.

На сегодняшний день мы с нашими контролерами, с УФАС по Тюменской области как бы согласовали действия, что посчитали, что все-таки до 1 млн. почему не установлено ни законом, ни постановлением Правительства, посчитали, что все-таки это в целях поддержки, так скажем, субъектов малого предпринимательства и решили, что мы не будем устанавливать обеспечение до 1 млн., и, соответственно, до всех заказчиков наших мы эту информацию довели.

На сегодняшний день закупки, идущие у нас до 1 млн., они у нас обеспечение заявки не имеют.

Ну вот то, что я уже сказал. Тут, значит, у нас в чем предоставляется обеспечение заявки? Обеспечение заявки у нас предоставляется с вами предоставлением денежных средств – это на спецсчет, либо предоставляется банковская гарантия.

Учитывая, что есть у нас, так скажем, отлагательные условия, которые предусмотрены 112-й статьей, до 30 июня 2019 года участники закупки у нас предоставляют только в качестве обеспечения заявки денежными средствами на спецсчет. Банковская гарантия будет работать только с 1 июля 2019 года, поэтому на сегодняшний день, учитывая вот эти моменты и, соответственно, вам как участникам необходимо открывать спецсчета в банках – это то, что будет у нас установлено правилами и порядком постановления Правительства и уже на сегодняшний день все это функционирует, и при открытии спецсчета у вас будут зачислять туда денежные средства в качестве обеспечения заявки.

Смотрите, банковская гарантия, вот я то что сказал, она начинает действовать после 30 июня и, соответственно, обеспечение заявки у нас с вами идет каким образом? Значит, до 30-го она не работает, с 1 июля она начинает работать, соответственно, банковская гарантия должна соответствовать ст. 45 и получена в банке, который аккредитован и установлены в перечне на сайте Минфина.

При проведении электронных процедур участник сообщает оператору электронной площадки номер банковской гарантии и оператор в данном случае направляет в составе вторых частей номер банковской гарантии заказчику.

Заказчик при получении вторых частей в обязательном порядке в закрытой части проверяет банковскую гарантию на соответствие требованиям 626-го постановления Правительства РФ.

Аналогичная ситуация идет с обеспечением исполнения контракта. Точно также она должна соответствовать ст. 45 и должна быть получена в банке из перечня на сайте Минфина.

На сегодняшний день у нас более 200 банков находится в этом перечне, и в данном случае, так скажем, они могут либо изменяться в большую, либо в меньшую сторону. Точно также банковская гарантия должна быть включена в реестр банковских гарантий и, соответственно, проверку банковской гарантии точно также осуществляет заказчик в соответствии с закрытой частью.

Следующий слайд. Что хотелось бы сказать про спецсчета? Вот тоже если посмотреть сравнение то, что было раньше и то, что стало сейчас, то мы с вами видим, что насколько оно изменилось.

Во-первых, спецсчет сейчас открывается в одном или нескольких банках. Раньше этого не было, открывалось все на электронной площадке, и оператор электронной площадки проводил все процедуры с блокированием, разблокированием денежных средств участников.

На сегодняшний день у нас занимаются этим банки. Соответственно, дальше открывается также как и обычно расчетный счет. Обязательное условие – это должна быть аккредитация на электронной площадке, потому что банк при заключении соглашения с оператором электронной площадки осуществляет все, так скажем, процедуры по блокированию и разблокированию денежных средств.

Второй момент, проверка и блокирование обеспечения на момент окончания подачи заявок - это осуществляется, соответственно, банком. Раньше было у нас непосредственно оператором, сейчас банком. Раньше у нас плата не установлена была за участие в закупке, сейчас у нас идет и, соответственно, плата за участие блокируется вместе с суммой обеспечения заявки на спецсчете.

Следующий момент, раньше оператор электронной площадки через уведомления мог написать участнику закупки о том, что у вас не хватает денежных средств на вашем счете, соответственно, примите меры. Сейчас участник закупки самостоятельно должен все это смотреть и проверять, хватает ли ему на обеспечение заявки, и хватает ли ему на блокировку денежных средств, которые будут списываться после заключения контракта.

И последнее, раньше не начислялись проценты за пользование денежными средствами. Сейчас идет начисление банком процентов, и решаются условиями договора, который заключается между банком и участником закупки.

Хотелось бы сказать, что если кто раньше видел, что у нас 44-й обязал ГУПы и МУПы участвовать в 44-м законе, то на сегодняшний день у нас за счет собственных средств теперь ГУПы и МУПы руководствуются 223-м и, соответственно, они готовят точно также свои положения о закупках и осуществляют закупки по 223-му, ну за исключением тех бюджетных средств, если к ним поступают.

Ну у меня все. Хотелось бы сказать, что сейчас Евгений Владимирович выступит и более подробно расскажет, как участникам закупки осуществлять подачу заявок на ту или иную процедуру, поэтому обратите внимание, потому что процедуры, которые такие как конкурс, запрос котировок, они существенно отличаются от бумажного формата и прошу учитывать это, так скажем, в своей работе и правильно формировать все-таки заявки. Потому что во многом зависит, так скажем, ваша заявка, ваше стремление участвовать в закупке именно тот результат, который хочет у нас получить окончательный заказчик. Поэтому сейчас передаю ему слово.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Александр Петрович (аплодисменты). Уважаемые коллеги, по окончании доклада вы можете задать вопросы, которые будут фиксироваться. Татьяна будет фиксировать все ваши вопросы и вообще в процессе сегодняшнего форума появляющиеся вопросы, обращайтесь к Татьяне Семеновой, она будет вам отвечать на эти вопросы.

Есть вопросы к Александру Петровичу? Да, пожалуйста.

ЕРШОВА А.В. – Тюменские тепловые сети.

Александр Петрович, подскажите, пожалуйста, вот последнее сказали про МУПы и ГУПы. Есть такой закон об аудиторской деятельности № 307-ФЗ, и там указано, что МУПы должны проводить аудит путем проведения открытого конкурса. Как вот это вот соотносится, и как Вы сейчас поступаете как уполномоченный орган, Вы заказчиков берете, если они должны проводить по открытому конкурсу, т.е. у нас уполномоченный орган, были муниципальные закупки и они говорят, что если мы подадим как их заказчики по нашему постановлению о взаимодействии 183-пк, то они будут осуществлять только как электронный конкурс. А в законе № 307 прямо прописано: «Путем открытого конкурса проводится аудит».

И теперь мы не знаем, являемся ли мы вообще муниципальными заказчиками по 44-му закону, т.е. мы не являемся с 1 июля, и мы осуществляем уже все по 223-му закону, но аудит мы обязаны проводить по 44-му, и вот такая коллизия возникла.

АНИКИН А.П. Вот смотрите, мы как бы не занимаемся по 223-му, да, закону, у нас есть часть закупок, которые мы на себя затащили, сегодня пробуем. Вот здесь вот сейчас с Евгением Владимировичем поговорили, получается, скорей всего, там у вас идет, что в порядке, предусмотренным 44-м законом, да, вы выбираете процедуры? Соответственно вы применяете те положения, которые предусмотрены 44-м законом и непосредственно осуществляете эту закупку.

Вот если Вы говорите: конкурс у Вас предусмотрен, соответственно...

ЕРШОВА А.В. Там прямо предусмотрено «конкурс».

АНИКИН А.П. Ну вот я говорю, Вы берете положение 44-го.

ЕРШОВА А.В. И ссылка на 48 статью.

АНИКИН А.П. Я говорю, применяете положение 44-го закона.

ЕРШОВА А.В. В электронном или мы сами торгуем?

АНИКИН А.П. Сейчас у вас идет процедура, вы можете на бумажном носителе провести, со следующего года, 2019 года, то, что я сейчас рассказывал, это, получается, вы только в электронной форме проводите.

ЕРШОВА А.В. А без уполномоченного органа?

АНИКИН А.П. У нас в данном случае с вами соглашений-то никаких нет, вы сами самостоятельно проводите.

ДЕМЧЕНКО Е.В. – начальник отдела экспертизы, правового и методологического сопровождения закупок Управления государственных закупок Тюменской области.

«Порядок подачи заявок на участие по определению поставщика в электронной форме».

Добрый день, уважаемые участники форума! Расскажу вам по процедурам, которые у нас в электронном виде с января месяца, как уже Александр Петрович сказал, это обязанность проводить данные процедуры. У нас есть с вами процедуры: аукцион в электронной форме, конкурс, запрос котировок, запрос предложений. И подробно о них остановлюсь.

Аукцион. Процедура, в принципе, всем известная, - это извещение вешается неограниченному кругу лиц путем размещения в ЕИС, документация прикрепляется, значит, если цена превышает 3 млн. руб. – 15 дней висит на сайте, значит, календарных; не превышает 3 млн. руб., значит, у нас с вами процедура минимальная – 7 дней срок подачи заявок, соответственно, значит, и эта процедура, победителем является тот, кто предложил наименьшую цену контракта. Фактически вот это данное определение, которое дает у нас федеральный закон.

Заявка состоит в электронной процедуре из 2 частей.

Первое – это первая часть заявки, второе – это так называемая вторая часть заявки.

Что должна первая часть заявки содержать у нас? Это согласие при помощи аппаратного комплекса площадки. Можно там, если кто-то уже участвовал в процедурах, функционал предоставления, значит, в следующем: просто нужно галочку поставить, где стоит «Я согласен на условиях документации выполнить работы, оказать услуги, поставить товар». Никаких дополнительных других файлов прикреплять не надо. Мы считаем, что нет необходимости, поскольку функционал площадки достаточно работает, просто туда говорит: «Да, я согласен участвовать в этой процедуре и согласен на условия документации поставить товар либо выполнить работы, оказать услуги».

Соответственно, потом, если в документации у нас содержится указание на товарный знак, и вы соглашаетесь с тем товарным знаком, который в документации заказчик указал, например, автомобиль «Тойота», да, и вы соглашаетесь с этим товарным знаком, просто согласие в одном выразить и все, дополнительно никаких характеристик писать не надо. Это значит заказчик поймет и его закупочная комиссия о том, что вы на условиях документации

согласны полностью поставить с теми параметрами, соответственно, указывать конкретные показатели товара не надо.

Если у нас в закупке не указан товарный знак, есть такие заказчики, которые не указывают товарный знак, сопровождая все словами «эквивалент», тогда можно указать товарный знак при наличии, если вы знаете о его наименовании и конкретные показатели товара, которые должны соответствовать документации. При этом заказчик должен описать в документации инструкцию по заполнению первой части, так называемой, каким образом нужно описать данные показатели товара и страну происхождения товара сейчас. А раньше, коллеги, до 1 июля это было обязательно во всех процедурах. Сейчас страну происхождения нужно декларировать тогда, когда в извещении установлены запреты соответствия, значит, о национальном режиме, значит, о поддержке товаров российского происхождения.

Если уже кто в закупках участвует, то уже проводил эти закупки, если кто тут заказчик. Это, значит, у нас продукты питания, лекарства, продукция машиностроения, значит, мебельная продукция, товары легкой текстильной продукции, значит, товары радиоэлектронной продукции, медицинские изделия.

Вот эти все товары, они подпадают под ограничение на допуск под ст. 14, соответственно, то если в извещении указано об этом, тогда нужно декларировать страну происхождения товара в обязательном порядке, коллеги. Если не укажете – это отклонение. И, коллеги, нужно декларировать страну происхождения товара в соответствии с классификатором стран мира, 640 там какой-то, вот если страна, там по кодам можно посмотреть. Прямо в нормативных актах об этом предусмотрено.

Коллеги, есть практика, что если не указал страну в соответствии с классификатором, то как бы не соответствует, нормативно не соответствие, но формально, если заказчик говорит о том, что фактически ему понятно, из какой страны поставляется товар, то мы рекомендуем не отклонять такие заявки и, соответственно, принимать решение о допуске, поскольку фактически нам страна происхождения товара известна, но юридически нормативные акты говорят о том, что необходимо указать в соответствии с классификатором. Делайте это так, как написано в нормативных актах.

Вторая часть заявки у нас должна содержать помимо тех требований, которые с площадки к нам приходят: это наименование, это участник. Это все фактически заполняется при аккредитации, это все придет к нам. Уже я повторяться не буду, Александр Петрович на этом уже остановился.

Значит, лицензии, которые требуют, либо иные разрешительные документы, которые нужны в качестве подтверждения своих требований, т.е. заказчиком данные требования предъявляются к участникам, которые являются с закупками. Копии документов должны быть прикреплены во второй части заявки. Также должны быть прикреплены, значит, документы, если у нас установлены запреты, ограничения на допуск. Сертификат СТ, если нам требуется.

Коллеги, смотрите, здесь в чем, какое применение данной нормы? Если до 1 июля 2018 года априори во всех участвующих в закупках, где установлен ст. 14 национальный режим, эти документы должны быть, то если их не будет при ограничении на допуск, это лекарства, 102-е постановление, это у нас медизделия, радиоэлектронная продукция, продукты питания, 832-е постановление, тогда если участник не предоставил, он считается

предоставившим страну иностранного происхождения. И при, значит, рассмотрении заявки, если другие условия сработают, то ваша заявка будет отклонена не по основанию за то, что вы этот документ не представили, а по основанию за то, что вы представили фактически товар иностранного происхождения. Даже если в первой части вы декларируете о том, что РФ, но вы документ этот не прикладываете, закон, 69-я статья об этом говорит, что тогда считается, что заявка содержит предложение иностранного происхождения о товаре, соответственно, при определенных условиях может быть отклонена.

Если есть, установлен запрет, это мебельная продукция, текстильная продукция, там продукция машиностроения, в обязательном порядке должен быть этот документ представлен, потому что, коллеги, это запрет. Иностранное покупать нельзя. Если есть условия ограничения на допуск, при условии, что если две заявки, разные производители, мы тогда можем уже отклонять тех, кто иностранные предложения содержит, то в запретах, априори иностранное покупать, в принципе, нельзя, только российского происхождения, либо из стран ЕЭС.

Рассматриваем заявку, первая часть должна, по первой части мы можем признать заявку не соответствующей, если показатели не соответствуют, если сторона при национальном режиме отсутствует и если такие сведения не соответствуют либо недостоверность сведений представили. Есть такие у нас как бы случаи, что если комиссия увидит, что действительно сведения недостоверные, может принять такое соответствующее решение, но есть достаточно оснований для того, чтобы признать такие заявки не соответствующие. Очень мало, конечно, таких оснований, и у нас в принципе практика показывает, что очень редкие случаи такие, да, но в основном наши участники более такие становятся дисциплинированные и подают нормальные, хорошие заявки.

Слайд. Подошли мы к электронному конкурсу, значит, что понимается под этим? Та же самая процедура, что и была «открытый конкурс», да, бумажный, да, только здесь лучше условия исполнения контракта, это, значит, заявке присвоен первый номер и содержит лучшие условия исполнения контракта. Извещение вешается, 15 рабочих дней на сайте повисит. Потом, если раньше у нас было вскрытие конверта, т.е. сейчас окончание приема заявок, никакие конверты мы больше вскрывать не будем, соответственно, протокол об этом не фиксируется, просто окончание приема заявок и оператор нам направляет заявки, которые у нас состоят, дальше расскажу, да, значит, электронный конкурс проводится в следующей последовательности: прием заявок, подача заявки идет, состоит из трех документов уже это, все одновременно подаются, подписывается электронной подписью на электронной площадке, первая, вторая часть и предложения о цене.

Потом мы просматриваем и оцениваем первые части. Почему, скажу, оцениваем первые части, да, там вроде как бы одни характеристики, но мы конкурсная оценивает первые части. Потом идет переитожка так называемая, окончательные предложения, 3 часа всего отводится участнику для того чтобы подать окончательное предложение. Потом идет рассмотрение вторых частей и подведение итогов.

Если... начальная цена, да, не превышает у нас 3 млн. руб., сроки – один рабочий день на рассмотрение, т.е. ускоренная процедура идет, мы быстро

рассматриваем эти части и, соответственно, подводим итоги конкурса в электронной форме.

Слайд. Первая часть заявки у нас содержит также согласие при помощи аппаратного комплекса площадки, уже сказал, как его надо подавать, значит, на условиях документации выполнить условия исполнения контракта. Такие же конкретные показатели, из аукциона просто взяли, вставили эти нормы, конкретные показатели, появляются еще дополнительно функциональные предложения, функциональные качественные характеристики, если является критерием оценки. Вот здесь комиссия еще оценивает по этому критерию, если качество работ, например, предоставил в качестве критерия оценки участник, который является обязательным, да, для него, соответственно на этом этапе еще дополнительно оценивается по этому критерию, но просто оценили, а победителя никакого не определили, просто оценили, направили и протокол должен содержать этот порядок оценки и присвоено количество баллов, все, больше ничего, т.е. на данном этапе еще участник не победитель, он просто по этому критерию только оценен.

Слайд. Вторая часть должна содержать документы, то же самое, что и из аукциона перекочевало, общие документы, которые у нас с вами с аккредитацией придут, документы подтверждают соответствие товара, работ и услуг требованиям, предъявляемых в соответствии с законодательством, т.е. требования к товару если мы какие-то устанавливаем, покупаем лекарственные средства, требование наличия регистрационных удостоверений, поскольку в данных процедурах лекарств и в соответствии с законом об обращении лекарственных средств на территории РФ лекарственные средства должны быть зарегистрированы в установленном законом порядке, т.е. это законное требование, что без регистрации фактически не имеется право в розницу либо оптом поставлять данные лекарственные препараты, соответственно дайте документы, мы требуем во второй части заявки, либо в аукционе либо в конкурсе.

Дальше требования к участнику я уже сказал, все эти лицензии, разрешительные документы должны быть, и у нас документы на предоставление преимуществ, - это 28, 29 статьи, декларация и декларация, если субъекты малого бизнеса, по аукциону и по электронному конкурсу также предоставляется программно-аппаратным комплексом площадки.

Коллеги, есть вопросы, связанные с оформлением заявки, где участники еще недостаточно перестраиваются полностью на все электронные процедуры по-старому, и прикрепляют во вторых частях в конкурсе либо в аукционе определенные документы по декларациям на соответствие 31-й статье

Там пункты 3, 7, 9, да, и по декларации субъектов малого бизнеса.

Коллеги, смотрите, во избежание разных недоразумений вот если такого документа вообще нет, да, если вообще декларации нет, есть такие, были у нас случаи, что просто забыли какую-то декларацию вообще сделать. Программно-аппаратный комплекс вроде там говорит о том, что, и есть уже площадки, которые вот просто-напросто не дают формировать вам заявку, если вы данную декларацию каким-то образом не выразили. Коллеги, смотрите, это и есть основание, есть обзор судебной практики, тут недавно вышел, как раз связанный с контрактной системой, это не акцентирует внимание на том, что если вообще в любом случае нужно декларировать, и в том числе декларировать субъект малого бизнеса, даже если вы на 100 % говорите: да я

субъект, у меня там среднесписочная численность не превышает там порогового размера 209-м-ФЗ, и объем выручки не превышает. Никто не сомневается, что вы не субъект малого предпринимательства, вы просто должны об этом заявить декларативно.

Мы в наших типовых формах, примерные формы декларации сейчас убрали, поскольку это все программно-аппаратным комплексом нужно выражать и, соответственно, просто возьмите за пункт: является субъектом, подтверждаю, все, больше ничего делать не надо, никаких документов прикреплять не надо. Это дополнительное исследование этих документов и, соответственно, комиссия начнет смотреть, а не дай бог, вы там что-то пропустили или какой-то прикрепил файл от другого участника закупки, что там не ООО одно, а другое какое-то продекларировало, что мы субъекты, фактически у вас и на площадке вы ничего не выражаете, да, все равно соответствующее решение будет комиссия принимать. Старайтесь об этом смотреть, потому что распространенные раньше были случаи, что заявку признают именно по этому основанию не соответствующей, уделяйте этому внимание, поскольку это является основанием для отклонения. Декларации все подаются при помощи аппаратно-программного комплекса площадки.

Дальше скажу, там есть одно изменение, там просто, ну, видимо, законодатель что-то немного ошибся где-то там.

Слайд. Подача окончательных предложений. Вот когда формируется заявка на участие в электронном конкурсе, предложения о цене контракта фиксируются. Зафиксировали его, да, коллеги, скажу еще, в первой части заявки нельзя подавать предложения о цене, нельзя. Оно у нас отдельным файлом фиксируется, оно нам, оператор нам его не раскрывает, он нам его раскроет тогда, когда мы будем подводить итоги уже после вторых частей, когда будем ранжировать по цене контракта, вот тогда нам придет окончательное предложение о цене.

Если окончательное предложение не поступило в течение 3 часов, будет ранжироваться то предложение, которое было направлено вместе с подачей заявки.

Коллеги, если в первой части увидим предложения о цене контракта, основание – статья 54.7 – основание для отклонения. Раньше если в электронном аукционе у нас участники: я, такой-то, такой-то, и нельзя себя обозначить. Это тоже основание для отклонения, если участники себя, а есть такие участники, которые, практика у нас, да, мы много заявок рассматриваем, практика у нас – в первой части: ИП такой-то, себя обозначил, моя цена такая-то, если что, это основание для отклонения, нельзя это писать. Смотрите, когда направляете первую часть заявки, обозначать себя в первых частях нельзя. Я понимаю, для чего это все делалось, это для того, чтобы кто-то мог кому-то позвонить, может быть, да, и сказать, что ты там типа, ну это направлено все на недобросовестные, я понимаю, такие вещи. Участники, которые направляют данную информацию для того, чтобы немножко как-нибудь сговориться, это предмет уже антимонопольного регулирования, соответственно, это делать нельзя, это основание для отклонения данной категории заявки.

Слайд. Рассматривать и оценивать мы будем с вами первую часть – несоответствие документов либо вообще информация отсутствует, да, либо непредоставление либо отсутствие документов – основание для признания отклонения. В этот же день протокол вешаем на сайт.

Слайд. Рассматриваем вторые части, значит, те документы, которые к нам пришли, рассмотрели. Те заявки, которые у нас признаны не соответствующими, мы признаем их в протоколе, фиксируем не соответствующими. Те, которые у нас признаны соответствующими, они допускаются до ранжирования, до итогового протокола, есть еще итоговый протокол. Если в аукционе этим протоколом все и завершается, то вот в электронном конкурсе еще третий будет итоговый протокол.

Слайд. Вот здесь приходит окончательное предложение о цене, которое площадка нам в течение часа после того, как мы повесили протокол рассмотрения оценки вторых частей. Здесь, кстати, во вторых частях мы тоже оценили по всем нестоимостным критериям: квалификация, там еще различного рода критерии, мы их оценили. Здесь приходит предложение уже о цене контракта и здесь мы итоги подводим, и начинаем ранжировать по цене контракта дополнительно. То есть ранжировали, т.е. минимальное, т.е. фактически считается все по формуле, которая также предусмотрена в соответствии с порядком оценки - наименьшее ценовое предложение, значит, он больший балл получает и формируется итоговый протокол, и соответственно признается победителем в аукционе в электронной именно форме. Вот такая вот процедура.

Коллеги, потом остановлюсь больше после запроса котировок и запроса предложений на один нюанс по ранжированию.

Слайд. Признание конкурса несостоявшимся. Смотрите, если сейчас можно провести повторный конкурс в электронной форме так же, как это было и раньше, когда у нас не подано ни одной заявки, да, короткий срок, на следующий рабочий день, продлеваем срок подачи заявок – 10 дней, здесь уже календарные дни появляются, не рабочие и, соответственно, ждем окончательных предложений, т.е. условия конкурса не меняем, просто называется «повторный конкурс» в электронной форме и фактически ждем. И также такая же процедура проводится полностью по всем, как она проходила, да. Если отклонены все, не одной ни одной заявки в двухэтапном конкурсе и по результатам окончательных заявок также все отклонены, значит, мы проводим повторный конкурс либо иную какую-то процедуру, да, вот и последний у нас проводится электронный запрос, и можем провести еще запрос – предложение, если повторный конкурс не состоялся, можем провести уже запрос – предложение в электронной форме, т.е. тут такое вот основание для проведения. Быстренько, там 5 рабочих дней всего, потом расскажу.

Слайд. Запрос котировок в электронной форме – это мини-электронный аукцион фактически, никакого вскрытия конвертов, как сейчас, нет, срок подачи заявок 5 рабочих дней. Такие же условия проведения этой процедуры – не превышение МЦК, 500 тыс. руб. Совокупный годовой объем закупок по таким процедурам не менее, по-моему, 100 млн. руб. в год, и не менее 15 % от совокупного годового объема закупок, т.е. вот эта вилка работает, соответственно можно проводить запрос – предложение в электронной форме, 5 рабочих дней ждем на подачу заявки, отводится время. На следующий день – окончание рассмотрения заявки.

Слайд. Рассматриваем данные заявки. Предложение что должно содержать? Это, значит, у нас фактически согласие программно-аппаратным комплексом площадки. Если на выполнение работ, оказание услуг одно согласие, формы заявки как таковой сейчас нет. Если, допустим, нужно было

раньше вам как участникам заполнять заявку по форме, да и не дай бог, вы там если что-то ошибетесь, то так-то было основание признать такую заявку не соответствующей, то сейчас программно-аппаратным комплексом заполнили заявку, соответственно, и есть одно согласие, если с товаром, значение, значит, цена должна быть в любом случае указана в заявке, но это все будет программно-аппаратным комплексом, т.е. вся заявка формируется в электронном виде, т.е. на площадке, и, соответственно, потом мы будем...

Слайд. За что будем отклонять? Непредоставление документов, информации, которые извещением предусмотрены и законом, да, я уже сказал, что это и страна происхождения и т.п., аналогично все эти нормы, и если, допустим, несоответствие информации, заявки требованиям – тоже признание отклонения.

И еще, коллеги, смотрите, какое основание, оператор вернет заявку, если нет аккредитации, - это раз. Если участник находится в РМП, в реестре... поставщиков. По процедурам по всем, потому что это основание для того, чтобы вашу заявку в течение часа, когда вы ее подаете, оператор вернет. Вернет по электронному аукциону, если денежные средства не заблокировались на счете, их просто нет, да, вернет, если участник в РМП и в том числе его учредители в РМП и единолично исполнительный орган, а также если у вас заканчивается аккредитация за 3 месяца, то тоже вернет данную заявку, т.е. учитывайте за 3 месяца, фактически после 3, по истечению 3 месяцев, т.е. менее 3 месяцев до подачи заявки вам не имеется право вообще участвовать в данной процедуре, вам необходимо в ускоренном порядке продлевать свою аккредитацию. Нам не придет такая заявка.

Есть, коллеги, основание для признания заявки не соответствующей требованию, установленному 31-й статьи части 1.1- это требования отсутствия в реестре недобросовестных поставщиков. Есть такие случаи, когда участник фактически проскальзывает к нам и подает заявку, но после того, как он ее подал, на момент рассмотрения он уже находится в реестре недобросовестных поставщиков. Вот такая как бы судьба, вот злодейка. Но фактически такое обстоятельство есть, и комиссия в любом случае проверит всех участников на наличие в реестре недобросовестных поставщиков и если выявит несоответствие данному требованию, соответствующее такое решение примет соответствующая комиссия.

Значит, запрос котировок признается несостоявшимся. Смотрите, здесь какое основание от бумажного запроса котировок? Одна заявка пришла, мы ее даже не рассматриваем вообще. Если раньше мы ее рассмотрели и потом начинаем процедуру продления, то сейчас просто протокол размещается на сайте, поступила в котировочную комиссию одна заявка, продлеваем на 4 рабочих дня и все. Она даже не рассматривается фактически, просто не рассматривается. В протоколе не фиксируется соответствие, несоответствие данной заявки вообще. Комиссия не приступает к рассмотрению.

И если одна осталась по результатам, несколько подано, и одна осталась, соответственно, тоже, значит, будет продление данной процедуры. Вот если после продления опять одна осталась, тогда мы завершаем процедуру.

Если сейчас, коллеги, на бумажном запросе котировок отклоненный участник не может подать заявку, если продление пошло, да, фактически считается, что одна и та же процедура, то уже законодатель услышал

многочисленную армию наших заказчиков и участников путем направления соответствующей законодательной инициативы и если отклоненный сейчас участник вправе подать заявку. То есть отклонили всех, кроме одного, продление прошло, эти участники увидели свои ошибки, допущенные при формировании заявки, исправили и в течение 4 рабочих дней направили заявки после продления и, возможно, могут быть победителями. Но при этом почему не рассматривается? По цене не ранжируется, т.е. фактически никому цена неизвестна.

Следующий слайд. Здесь хотелось бы еще бы что сказать? Значит, предложение по цене контракта, значит, мы протокол рассматриваем и оцениваем котировочную заявку, рассматриваем только документы. Протокол размещаем на сайте в ЕИС, да, и электронная площадка наш протокол дополняет ранжированием по цене, ну и вообще ценовое предложение как таковое не видим. Она признает победитель ООО такие-то, потому что наименьшая цена у них, все.

Вот сейчас хотел бы сказать еще, коллеги, по поводу ранжирования, если есть национальный режим. Приказ недавно вышел, поменялся со 155-го на 126-н. Коллеги, Минфин приказ писал в мае месяце в смену 155-му приказу. Электронные процедуры вступили в силу с 1 июля 2018 года. Приказ майский, но был в Минюсте зарегистрирован только в конце октября. С 6 ноября он вступил в силу, и возникла у комиссии неопределенность. В Федеральном законе 44-ФЗ прописано, что оператор ранжирует по цене, а в приказе 126-н котировочная комиссия при оценке заявок, тем заявкам, где содержится предложение о товаре ЕЭС, применяет минус 15 % понижающий коэффициент.

Там оператор, здесь комиссия, соответственно, мы уже столкнулись с такой проблемой и операторы говорят о том, что полномочий-то наших нет, рассматривайте сами.

Мы стараемся сейчас таким образом поступать, что если приказом предусмотрено, что комиссия должна сделать, да, т.е. мы как бы в протоколе будем дополнять сведения о том, что если предоставляется ему преимущество, то будем говорить об этих преимуществах. Но, я думаю, что, коллеги, из Минфина регуляторы, они это видели уже, они это скоро к новому году, думаю, все приведут в соответствие, если успеют, конечно.

Запрос предложения в электронной форме. Смотрите, в чем здесь отличие от простого запроса предложения. Сейчас по результатам несостоявшегося электронного аукциона запрос предложений на бумаге провести по 83-й статье нельзя. Если вы хотите запрос предложений провести, - только в электронной форме либо повторный несостоявшийся конкурс в электронной форме.

Но конкурс в электронной форме проводится, перечень определенный есть, если мы лекарственные средства, грубо говоря, для департамента здравоохранения покупаем по решению врачебной комиссии, там торговое наименование можно вот указывать конкретному больному, можно же провести сразу же запрос предложений, дополнилось еще осуществление закупок у физлиц путем договора купли-продажи жилых помещений. Раньше это был все аукцион, но сейчас можно провести в электронной форме у физлиц, не у каких-то там застройщиков или агентств, да, только у физлица.

Также, смотрите, 5 рабочих дней на сайте висит, да, потом у нас идет окончание приема заявок. Рассматриваем заявки и оцениваем в этот раз, да,

уже и формируем в этот же день выписку из протокола, где лучше условия исполнения контракта зафиксировал, в том числе и по цене. Все это мы зафиксировали, соответственно потом ждем окончательные предложения, на следующий рабочий день участники вправе подать окончательные предложения в целом по заявке по своей, улучшить как бы не только ценовое, но и другое предложение. И на следующий рабочий день рассматриваем окончательное предложение и заключаем контракт.

По котировке и по заключению контракта не менее 7 дней и не более 20.

Слайд. Ну, отличия я уже сказал, да. Срок заключения контракта не менее чем 7 дней. Через 7 дней контракт считается заключенным. Если же по несостоявшейся процедуре, да, то это будет уже 10 дней, аукцион либо конкурс.

Слайд. Заключение контракта, быстро скажу, что новое. Сейчас единый порядок заключения контракта по всем электронным процедурам, если раньше в каждой процедуре были свои заключения контрактов, то сейчас в общем порядке для всех электронных процедур порядок единый, для всех, 83.2 статья предусматривает 5 дней вам на подписание проекта контракта и один протокол разногласий только можно повесить, больше протоколов разногласий, как раньше, вешать нельзя, и заключается контракт с учетом этих демпинговых мер.

Уклонившийся от заключения контракта не представит гарантию либо обеспечение заявки не представил, точнее, контракта, не представил подписанный протокол, точнее, подписанный контракта, либо представил протокол разногласия, но потом не представил подписанный контракт, либо антидопинговые меры также не представил – это основание для признания его уклонившимся.

Есть второй участник, раньше была обязанность с ним заключать, сейчас это право, т.е. он может отказаться от заключения контракта, просто проигнорировав, но если он какой-то протокол разногласия направил либо направил проект контракта, но представил обеспечение заявки, обеспечение контракта либо антидопинговые меры, его тоже можно признать уклонившимся от заключения контракта и тогда со всеми вытекающими процедурами. Коллеги, вот у меня все. Такие вот как бы, можно сказать, на первый взгляд, несложные процедуры, но когда практика показывает, что все-таки сложности-то имеются, ну, будем решать вместе с вами. Спасибо.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Евгений Владимирович. Уважаемые коллеги, вопросы первого семинара мы с вами рассмотрели. Позвольте объявить перерыв до 11.30.

ПЕРЕРЫВ. ПОСЛЕ ПЕРЕРЫВА.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Уважаемые участники форума, я рад приветствовать вас на втором семинаре форума. Продолжаем нашу работу. Тема семинара: «Тюменское Управление Федеральной антимонопольной службы России».

Хочу представить вам Татьяну Семенову, заместителя директора по сервису компании «Полное право» (аплодисменты). По окончании докладов вы можете задать вопросы, после прослушивания всех докладов, задать вопросы и вопросы, которые у вас будут появляться в процессе проведения форума, также к Татьяне можете обратиться. Она всегда вам окажет помощь и поддержку. И просим отключить сотовые телефоны.

ВЕРЕТЕННИКОВ И.В. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области.

«Практика, проблемные вопросы рассмотрения Тюменским УФАС России дел о включении в реестр недобросовестных поставщиков».

Добрый день, коллеги, дорогие друзья! Я в первую очередь, конечно, хотел поблагодарить организаторов за то, что пригласили нас сюда поучаствовать, выступить, поскольку нам всегда очень сложно рассказывать о нашей практике где-то в стенах Управления, поскольку как бы очень большой объем работы, а здесь нам предоставили возможность рассказать о той практике, которая складывается в Тюменской области, ну и, соответственно, если будут вопросы, мы будем готовы ответить.

Мой доклад посвящен реестру недобросовестных поставщиков, поскольку это одна из актуальных проблем. Сегодня при рассмотрении вопросов управления мы сталкиваемся с очень большими проблемами, после этого мы сталкиваемся с такими проблемами еще и в судах. И вот немножко как раз я об этом сейчас расскажу.

Ну, в первую очередь хочу рассказать о том, что реестр недобросовестных поставщиков ведут не территориальные органы, а ведет Федеральная антимонопольная служба, центральный аппарат, который находится в г. Москве. Территориальные органы только принимают решения о включении или невключении компании в реестр недобросовестных поставщиков. Соответствующие решения все направляются в центральный аппарат, и центральный аппарат уже конкретно включает в реестр такие компании.

Основная цель и задача этого реестра – это обеспечение защиты госзаказчиков от действий недобросовестных поставщиков, т.е. смысл этого реестра заключается в том, чтобы отстранить компании, которые ведут себя недобросовестно при осуществлении государственных и муниципальных закупок путем включения их в реестр.

Особенности рассмотрения таких дел заключается в том, что в каждом конкретном случае мы рассматриваем тот или иной вопрос индивидуально, поскольку все обстоятельства разные и при рассмотрении этих вопросов, значит, дается оценка действий как заказчика, так и оценка действиям победителя или поставщика, т.е. для того, чтобы определить недобросовестно вел себя поставщик или добросовестно, ну, понятно, что нужно оценить его действия с точки зрения наличия там объективных причин о невозможности совершения каких-то действий, а также проанализировать действия заказчика, т.е. как заказчик в данном случае себя повел, т.е. правильно ли он принял решение, соблюл он процедуру расторжения контракта или не соблюдал он ее и, соответственно, уже после этого сделать определенные выводы.

Вот на этом слайде представлены те основания, которые являются первоочередными и которые установлены в законе для инициирования рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Ну, первое – это уклонение от заключения контракта. И на слайде вы видите 3 случая, которые также прописаны в законе – это неподписание контракта, необеспечение контракта и невыполнение антидемпинговых мер.

Второй случай – это односторонний отказ от исполнения контрактов в связи с существенным условием нарушений этих контрактов.

И последнее основание – это расторжение контрактов в суде.

Последствия всем, кто занимается этими вопросами, они совершенно понятны, - это 2 года компания не может участвовать в торгах для обеспечения государственных и муниципальных закупок.

Кроме того, по 233-му многие заказчики также устанавливаются ограничения и, соответственно, многие компании не могут участвовать и в закупках по 233-му.

Ну и теперь сама статистика, т.е. как вы можете увидеть, значит, на слайде указана статистика, сколько компаний находится в реестре недобросовестных поставщиков. В 2018 году их на 1,5 % больше, чем в 2017-м, именно 139 компаний.

Рассмотрено обращений 88 в этом году, что на 21 % меньше, чем в 2017 году, и вот дальше ниже вы видите статистику по тем основаниям, которые я перечислил, значит, получается, что по факту уклонения от заключения контрактов в этом году было намного больше случаев, чем по одностороннему отказу, а по решению суда заказчики все меньше обращаются в суд за расторжением контрактов. Ну и отказано во включении чуть больше, чем в прошлом году.

Итак, вы уже здесь можете видеть, что фактов уклонений намного больше. С чем это связано? В основном это было связано с тем, что многие компании, когда предлагают, значит, свою цену в ходе торгов, после заключения контрактов отказываются от заключения контракта в связи с тем, что изменились цены на рынке.

Основной причиной невключения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом от исполнения контракта является нарушение самим заказчиком процедуры расторжения контракта.

Основные причины на этом слайде я указал, которые указывают поставщики, почему они уклоняются: это технический сбой при подписании контракта. Многие говорят, что у нас там компьютер сломался, жесткий диск или там ЭЦП полетел и т.д., значит, такие причины все чаще и чаще становятся необоснованными, поскольку каждый поставщик должен иметь запасной компьютер, запасной ЭЦП для того, чтобы не обеспечивать срывы заказчиком при подписании контрактов.

Значит, второй момент – это направление протокола разногласия по истечении 5 дней. Вы, наверно, уже знаете, что в этом году изменился порядок заключения контрактов, и если раньше можно было протокол разногласий писать до 13 дней, то теперь 5 дней либо подписываем, либо пишем протокол. Те, кто после 5 дней написали все, заказчик может уже принять решение об уклонении.

Третий момент – это непредоставление обеспечения исполнения контракта в установленный срок. Компании предоставляют несоответствующие

банковские гарантии, перечисляют суммы меньше, чем указано в документации, и тем самым тоже как бы признаются уклонистами.

Есть еще такие как бы случаи, компании, когда участвуют на площадках, есть сервисы, значит, они туда заходят и пытаются через сервис найти банковскую гарантию. Нередко им либо отказывают там, либо, значит, там есть такой инструмент, как проставление галочки, и в том случае, если снижение более 25 %, то запрашивается банковская гарантия в увеличенном размере. Многие это не делают и, соответственно, банковская гарантия уходит без увеличения.

Ну и еще один момент, т.е. многие поставщики направляют заказчику, значит, банковскую гарантию для проверки и ждут от заказчика каких-то новостей, какой-то обратной связи. Многие заказчики просто в силу того, что не обязаны согласовывать банковскую гарантию, не отвечают на это все и, соответственно, время уходит. Если раньше вот я говорил, что можно было до 13 дней там затянуть эту процедуру заключения контракта, теперь она затягивается намного меньше по срокам и, соответственно, тот, кто решил обеспечить исполнение контракта банковской гарантией, должен предпринять в более сжатые сроки, значит, меры для получения банковской гарантии и ответственность за банковскую гарантию несет непосредственно сам победитель торгов.

То есть и вот эти доводы о том, что мне банк там не выдал, банк просрочил, там или еще кто или заказчик не согласовал, они не принимаются в данном случае, как обстоятельство какое-то невинности компании по уклонению.

Так, получается, у нас невыполнение обязанностей по увеличению обеспечения исполнения контракта при снижении, ну это мы уже коснулись, и непредоставление обоснования цены контракта. Это в том случае, когда закупается продовольствие, скорая помощь, лекарственные средства и топливо.

Слайд. У меня заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом. И источники какие? В данном случае все эти случаи берутся из самого контракта либо из Гражданского кодекса. Значит, здесь ФАС рекомендует все случае одностороннего расторжения контракта прописать в контракте, чтобы было понятно и заказчику и поставщику.

Поскольку иногда даже сами поставщики путаются и не находят в Гражданском кодексе ту статью, которая регулирует возможность одностороннего отказа.

Значит, и существенное нарушение условий контракта - это нарушение сроков исполнения контракта, неисполнение контракта, ненадлежащее исполнение контракта. Вот проблема такая, что закрытого перечня нет. Мы предлагаем сделать это все в контракте. Так будет понятней всем контрагентам.

Кроме того, дается 10 дней, ну это уже к процедуре расторжения контракта, 10 дней дается на устранение недостатков для поставщика, т.е. если заказчик сократил этот срок, 10 дней, не предоставил возможность устранить, то, соответственно процедура нарушена.

Если же в эти 10 дней, значит, поставщик устраняет нарушения, то заказчик в данном случае отменяет решение об одностороннем отказе. Это делается однократно, второй раз как бы такой процедуры не предусмотрено.

Если второй раз поставщик опять нарушает условия, заказчик уже не может отменить свое решение и идет процедура расторжения контракта.

Вот те случаи типичные, которые при одностороннем расторжении контракта – это неразмещение решения в единой информационной системе, ненаправление извещений о принятом решении надлежащим образом контрагенту, принятие решения в отсутствие правовых оснований, т.е. либо в контракте отсутствует односторонний отказ либо отсутствует основание в Гражданском кодексе, значит, и сокращение сроков на устранение нарушений – это вот как раз либо неправильное исчисление надлежащего извещения либо сокращение сроков на устранение.

Неправильное исчисление, ну вот они здесь в принципе все прописаны.

Ну и по решению суда, т.е. тут, в общем-то, все понятно, решение суда если есть, вступившее в законную силу, то включение в реестр недобросовестных поставщиков проводится без проведения проверок, но при этом если ваше заявление, если вы заказчик, рассматривается судом в упрощенном порядке, то, естественно, нам нужно наполнить текст решения, в котором должно быть прописано, что контракт расторгнут именно в связи с нарушением существенных условий контракта. В противном случае мы просто не можем сделать вывод, в связи с чем был расторгнут контракт.

Вот у меня все на этом, т.е. я попытался уложиться в регламент, все побыстрому рассказал. Если есть вопросы, можете задавать. Спасибо большое за внимание (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Игорь Валерьевич. Следующий доклад, Верзун Юрий Дмитриевич.

ВЕРЗУН Ю.Д. – заместитель руководителя Тюменского УФАС России, начальник отдела контроля закупок.

«Контроль в сфере закупок. Правоприменительная (судебная) практика Тюменского УФАС России».

Добрый день, уважаемые коллеги! Приятно видеть сегодня знакомые лица, и в рамках моего доклада я попытаюсь осветить наиболее интересных несколько судебных дел, которые мы рассматривали в этом году. И здесь необходимо отметить, что не секрет, зачастую наши решения, наши правовые акты, которые мы выносим по результатам контрольных мероприятий, как правило, обжалуются в судебном порядке и те правовые позиции, которые формируют суды по результатам проверки наших решений, мы, безусловно, в дальнейшем транслируем на наши последующие решения. И в этой связи, конечно, следует отметить, что сегодня сложно, наверно, представить специалиста в области госзакупок, владеющего теоретическими познаниями в этой области, практическими навыками в отрыве от складывающейся от судебной правоприменительной практики.

И вот поэтому, наверно, знание таких аспектов судебной практики, наверно, здесь жизненно необходимо для того, чтобы полностью ориентироваться в этой сфере правоотношений.

Ну вот мы постарались подготовить несколько, на наш взгляд, интересных судебных дел, которые сами по себе достаточно интересные, имеют существенное практикообразующее значение при рассмотрении конкретных ситуаций в сфере госзакупок.

Слайд. В первом случае в данном деле была рассмотрена ситуация в связи с осуществлением закупки охранных услуг при том, что объект, который подлежал охране, был включен в специальный перечень объектов, которые подлежат госохране. И в данной ситуации заказчиком выступало территориальное подразделение федерального органа исполнительной власти, которое минуя конкурентные процедуры, предпочло заключить, остановил свой выбор на конкретном поставщике, которым явилось федеральное госпредприятие охраны Росгвардии, и заказчик в данном случае обосновал свое решение, свой выбор ссылкой на п. 6 ч. 1 ст. 93 закона о контрактной системе мотивирует тем, что данное предприятие обладает исключительными полномочиями в сфере охраны объектов, на которых распространяются специальные требования. И вот эта ситуация явилась предметом судебного разбирательства. В данном случае надзорные ведомства, прокуратура обратилась с иском о признании данного договора недействительным и суды в двух инстанциях сформулировали достаточно интересные правовые позиции, которые хотелось бы отметить.

Наверно, основной вывод, который суды установили, т.е. они пришли такому выводу, что предприятие ФГУП Охрана... Заключение контракта как с единственным поставщиком создало условия для ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке, касающегося физической охраны объектов: это зданий и помещений, которые подлежат государственной охране. И в данном случае суды констатировали о том, что помимо вот указанного предприятия, указанной организации вот соответствующие объекты, которые включены в перечень постановления № 587 – это перечень объектов, которые подлежат госохране, могут осуществлять и соответствующие государственные унитарные предприятия, которые подведомственны и иным органам госвласти, в отношении которых никаких законодательных ограничений не существует, т.е. они наравне с данным предприятием также могут оказывать данные услуги.

И в этой связи судами было также проанализировано законодательство о ведомственной охране и вот суды, ссылаясь на конкретные положения данного закона, также заключили о том, что данный закон не содержит никаких положений, которые бы ограничивали деятельность ведомственной охраны по защите тех объектов, которые подлежат госохране.

И вот эти тезисы, которые суды сформулировали в своих решениях, они все-таки наводят на мысль о том, что при закупках данных услуг необходимо проводить именно конкурентные процедуры, и, соответственно, заключение контрактов по 93-й статье, как с единственным поставщиком, в данном случае будет говорить о нарушении закона.

То есть я как бы рекомендовал бы всем заказчикам, которые проводят такие услуги, покупают такие услуги, данной позицией руководствоваться.

Вот на слайде приведен конкретно номер судебного дела, т.е. кому интересно, могут более детально ознакомиться с данными судебными актами.

Слайд. Также не менее интересное дело и не менее важное с практической точки зрения, поскольку предметом данного дела, вот была здесь затронута проблема, связанная с рассмотрением реализации положений

закона о контрактной системе в части включения в реестр недобросовестных поставщиков в отношении акционерных обществ.

Вот в данной конкретной ситуации, вот была конкретная ситуация, когда аукционная комиссия заказчика, рассматривающая вторые части заявок участников аукциона, отклонила заявку участника, которым выступало акционерное общество, на том основании, что один из учредителей данного общества был включен в реестр недобросовестных поставщиков как учредитель другого юрлица. И комиссия обосновала свое решение ссылкой на ст. 31 закона о контрактной системе, поскольку документация содержала соответствующие ограничения в отношении запрета, участия лиц, сведения о которых содержатся в названном реестре.

Ситуация в данном случае была достаточно непростая, поскольку данное акционерное общество в составе своей заявки приложило выписку из реестра акционеров, в которой, скажем, проинформировало заказчика, аукционную комиссию о том, что единственный учредитель, который, скажем так, создал данное акционерное общество, в настоящее время выбыл из состава акционеров и в настоящее время никак не влияет на хозяйственную деятельность данного общества, никак не связан с ним и, соответственно, говорить о том, что он является участником действующим либо учредителем данного лица, тоже как бы здесь нельзя об этом говорить, но комиссия в данном случае данные сведения, которые были в составе заявки, не приняла к сведению и отклонила заявку как раз вот по тем основаниям, о которых я сказал выше.

В дальнейшем мы рассматривали данную жалобу и признали доводы подателей жалобы – это акционерное общество, обоснованными, и признали аукционную комиссию нарушившей требования закона и выдали соответствующее предписание. Естественно, заказчик не согласился с данной позицией антимонопольного органа, и в дальнейшем наше решение было обжаловано в судебном порядке.

И вот суды, которые рассматривали данное дело, также сформулировали несколько правовых позиций, которые тоже, на наш взгляд, достаточно интересные.

Первое, суды сказали о том, что вот все-таки необходимо в данной сфере учитывать именно специфику правоотношений в сфере именно, и специфику именно корпоративных отношений, которые складываются вот именно в деятельности хозяйственных обществ и с акционерной формой управления.

Прежде всего, суды отметили, что при учреждении акционерного общества сведения вносятся в единый реестр юрлиц, именно об учредителях общества, которые изначально создали данное акционерное общество, а в последующем акции распределяются среди действующих акционеров и, соответственно, учредитель, который непосредственно создал акционерное общество, становится акционером данного общества, но в соответствующей выписке, в реестре наличествует информация именно учредителя данной организации и в последующем, даже если этот акционер, скажем, продает свои акции там третьим лицам, выбывает из состава общества, тем не менее, сведения о нем как учредителе, содержатся в реестре.

И суды в данном случае сформулировали такую позицию, что вот в смысле реализации положений закона о контрактной системе необходимо вот

применительно к акционерным обществам понимать именно действующих участников, не тех учредителей, которые изначально приняли решение о создании акционерного общества, а тех участников, которые являются действующими на момент подачи заявки.

И данную позицию в данном случае тоже необходимо использовать вот при рассмотрении заявок в отношении акционерных обществ, но опять же это при условии, если соответствующая информация представлена в составе заявки. Потому что в самом едином реестре юрлиц информация вот непосредственно об акционерах, она отсутствует, т.е. в силу налогового законодательства, потому что там только содержатся сведения о держателях реестра ценных бумаг и поэтому такую информацию можно непосредственно почерпнуть от самого участника. И вот при рассмотрении таких заявок, безусловно, такую информацию надо учитывать.

Слайд. Вашему вниманию тоже представлено судебное дело, тоже достаточно интересная ситуация, она у нас дошла уже до конституционной инстанции, было рассмотрено. И здесь достаточно интересная позиция также была высказана судом конституционной инстанции в части того, что касательно объединения, вот в один лот работ, который предусматривает наличие разрешительных документов – это наличие лицензий и прочих документов, непосредственно для которых необходима специальная правоспособность.

Вот в данном конкретном случае, вот когда суд рассматривал данную ситуацию, вот в данном случае АО, заказчик, которым являлось федеральное госучреждение, проводило закупку на техобслуживание зданий, помещений, которые находятся на балансе данного органа. И помимо тех работ общих, которые составляли предмет закупки, - это техобслуживание сантехоборудования, какая-то иная техническая инфраструктура, т.е. работы сами по себе которые не требовали наличия каких-то специальных разрешений, лицензий. Ну и помимо этого в состав работ также были включены работы по обслуживанию автоматической системы пожарной сигнализации, соответственно, на такие работы необходима соответствующая лицензия МЧС.

И вот из общего объема работ, которые составляли предмет контракта, вот доля этих работ была незначительная, там не превышала 5 % по смете, которая была составлена.

И вот суд конституционной инстанции, в данном случае это Западно-Сибирский арбитражный суд, выразил такую позицию о том, что если в состав работ включены работы, которые не являются самостоятельным, основным предметом закупки и требуют наличие специальных разрешений, то такие действия могут быть квалифицированы как нарушение закона о контрактной системе, в том числе специальных требований, которые предусмотрены 135-м Федеральным законом - это ст. 17, и могут свидетельствовать об ограничении участников закупки.

И данную позицию суда, безусловно, мы восприняли достаточно положительно, и в дальнейшем мы, естественно, применяем при рассмотрении вот подобных дел.

Вот не так давно также мы рассмотрели жалобу тоже участника аукциона, который пожаловался на муниципального заказчика, который в составе работ по благоустройству территории также включил требование наличия лицензии на вывоз отходов 4-го класса опасности, на что необходимы соответствующие лицензии. И, соответственно, мы здесь также признали

действия заказчика необоснованными и заключили о том, что требования о наличии указаний лицензии является нарушением.

И здесь также мы указали, что заказчик неограничен в способе и порядке выполнения работ, и вправе привлечь любую субподрядную организацию, которая, соответственно, имеет такую лицензию.

В данном случае мы также рекомендуем при таких случаях, если устанавливается возможность привлечения субподрядной организации, непосредственно в проекте контракта формулировать такое требование, непосредственно к порядку исполнения работ.

Если участник закупки, который не имеет соответствующей лицензии, допустим, на то же самое выполнение работ по благоустройству территории, либо сносу там зданий, сооружений, где необходимо выполнить работы по вывозу мусора, утилизации на соответствующие полигоны, прописывают требование о том, что те исполнители субподрядной организации, которые будут привлекаться к работам, необходимо иметь соответствующую лицензию. То есть в данном случае как раз этот момент будет отражен в контракте, требования как раз качества безопасности выполнения работ и, соответственно, не будет ограничена конкуренция.

Слайд. Так, ну здесь тоже представлены вашему вниманию 2 судебных дела, т.е. они приняты примерно при схожих обстоятельствах, вот, и касаются они вот банковской гарантии, о чем, в принципе, сегодня Игорь Валерьевич упомянул в своем докладе.

И здесь нам необходимо отметить, что вот специфика осуществления вот нашей контрольной функции предполагает выявление нарушений не только в действиях наших субъектов контроля: это заказчики, там либо закупочные комиссии, ну и в действиях непосредственно вот недобросовестных участников закупок, которые нарушают положения данного закона. И вот одной из форм вот такого недобросовестного поведения является предоставление ненадлежащей банковской гарантии.

Вот в первом случае также была рассмотрена ситуация, когда участником закупки была предъявлена ненадлежащая банковская гарантия, которая не соответствовала определенным требованиям.

Эта ситуация рассматривалась в рамках вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков, и наша комиссия посчитала, что в данном случае участник, не предоставив надлежащую банковскую гарантию, не исполнил обязательные требования, которые предъявляются к порядку заключения контракта, и вынесли решение о включении вот данного участника, это была организация, о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная организация не согласилась с таким решением. Они пошли в суд, и вот суд первой инстанции, рассмотрев дело по существу, принял позицию антимонопольного органа и ...заключила о том, что участник, в данном случае предоставление ненадлежащего обеспечения в виде банковской гарантии лежит прямым образом на участнике закупки и, соответственно, посчитал наше решение законным.

Однако апелляционная инстанция, которая рассматривала уже дело по жалобе данной организации, приняла противоположное решение. Суд указал, что несоблюдение тех обязательных условий банковской гарантии явилось следствием технической ошибки банка, который оформлял эту банковскую гарантию, но конкретно того специалиста, да, который непосредственно

заполнял его текст, и суд расценил вот эту ситуацию непосредственно связанной с виновными действиями самого банка.

Участник в данном случае никакой ответственности, получается, не нес, и наше решение было отменено на этом основании. Мы, естественно, не согласились и обжаловали. И вот окончательную точку в данном споре поставил Арбитражный суд конституционной инстанции.

В данном случае суд выразил достаточно четкую правовую позицию, с которой мы, безусловно, согласились, которая касается о том, что предоставление банковской гарантии, соответствующей всем требованиям закона, и документации закупки прямиком лежит на участнике закупки, т.е. непосредственно сам победитель отвечает за соблюдение всех обязательных условий, требований, которые предъявляются к данному обеспечительному документу. И, соответственно, он же несет ответственность за действия банка, поскольку в данном случае заказчик никак не может влиять на отношения с гарантом, с банком, который выдает банковскую гарантию, соответственно, вот все последствия, которые негативные могут возникнуть, и полностью ложатся на победителя закупки.

И здесь необходимо тоже отметить, что вот несоблюдение вот таких формальных достаточно требований, оно имеет и негативные последствия для всех участников данных отношений. Естественно, для участника закупки это влечет попадание вот в названный реестр, а для заказчика – это возможные срывы контрактов, сроков выполнения работ.

Поэтому здесь все-таки и этим, наверно, объясняется достаточно принципиальная позиция судов о том, что именно вступая вот в правоотношения по расходованию публичных финансов, бюджетных средств участники закупки должны проявлять наибольшую осмотрительность, заботливость при соблюдении данных требований, поэтому и учитывать все последствия негативные, которые могут возникнуть в сфере именно закупок для государственных, муниципальных нужд.

Поэтому вот я настоятельно рекомендую всем внимательно ознакомиться с этими судебными актами и использовать их в своей практической деятельности. У меня все, спасибо (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Юрий Дмитриевич.

БОРОЗДИН Е.Н. – заместитель начальника отдела контроля закупок Тюменского УФАС России.

«Практика рассмотрения жалоб (обращений) на действия заказчиков при проведении закупок по отбору исполнителей на осуществление пассажирских перевозок».

Добрый день, уважаемые коллеги! Сидел, смотрел практику судебную, думал, Юрий Дмитриевич как раз плавненько закончит на судебной практике по перевозкам, но видимо, он решил оставить это на будущий доклад, оставить интригу.

Вместе с тем сами пассажирские перевозки – это вид услуг, который возник вообще с момента, наверно, сотворения, возникновения нашего транспорта.

Вместе с тем, на сегодняшний день данная услуга претерпела большие изменения и сейчас от первоначального вида перевозки, когда там рикша брал

денежку за перевозку, значительно изменилась и сейчас значительно отличается.

На данный момент в нашей Российской Федерации, в том числе и в Тюменской области существует множество юридических лиц, которые осуществляют данную услугу. Они оказывают услуги как на городские перевозки, так пригородные и межгородские.

Вместе с тем их услуга отличается территориально, наличием технической базы, ну и ценовой политикой, которую они для себя избирают. Ну, несмотря на все это, данная услуга регулируется едиными законодательными актами, в том числе 220-м Федеральным законом «Об организации регулярных перевозок...», ну и в том числе 44-м Законом об определении поставщиков.

На первый взгляд, как бы эта услуга очень простая, заключается в покупке билета частником, пассажиром и, соответственно, перевозкой определенным маршрутом и, соответственно, тарифом.

Вместе с тем очень много человек задействовано, чтобы осуществить эту услугу.

Ну и в связи с тем, что данные перевозки проводятся в соответствии с 44-м законом, заключаются, не обошло стороной, так сказать, и Управление антимонопольной службы.

Слайд. За период с 1 января по 11-й месяц этого года в антимонопольный орган поступило 110 жалоб, из которых принято и рассмотрено – 82, а 26 жалоб либо оставлены без рассмотрения, либо отозваны самими участниками.

Вместе с тем, 2 жалобы было подано, это в самом начале года, на действия заказчика при заключении контракта, 9 – на действия комиссии и, соответственно, самый большой объем – это на положение конкурсной документации именно на критерии оценки, используемых для определения поставщиков.

Из всего этого объема 44 жалобы признаны необоснованными, 38 – обоснованными, т.е. процент отношения между обоснованными и необоснованными достаточно небольшой, всего лишь 10 % где-то, около. Ну и, так как большинство жалоб было подано именно на документацию, то хотелось бы именно указать на типичные критерии оценки, которые Тюменским ФАСом были при рассмотрении жалоб признаны как несоответствующие закону.

Слайд. Вот самый такой интересный критерий, который, казалось бы, всеми заказчиками был принят на ура, вместе с тем он никак не относится вообще к перевозкам – это критерий - именно средняя заработная плата. Казалось бы, заказчики определили, что 22 тыс. - это такой порог, после которого у них одни профессионалы участвуют. Ну как бы мы все прекрасно понимаем, что каждое предприятие само определяет свои зарплаты участникам, водителям, и зарплата никак не зависит от того, какой водитель будет перевозить.

Следующий критерий – это участие в конкурсах профессионального мастерства. Вместе с тем, ну как нам объясняли на заседаниях, данные конкурсы проводятся хоть и ежегодно, но участие в них не обязательное, и при этом получает именно водитель или там техник, либо слесарь. Вместе с тем данный слесарь, получив в одной организации, может тут же перейти в другую организацию и, соответственно, никак не подтверждается опыт у данного участника, который бы заявлялся.

Слайд. Следующий: наличие производственной базы. Вот, казалось бы, сам критерий, он, конечно, относится к перевозкам, т.е. к качеству оказания услуг, но вместе с тем, заказчики захотели определить этот критерий в соответствии с местом проведения. То есть, соответственно, понятно, что производственная база: гаражи, цеха по ремонту, они указываются только у того участника, который находится на территории, вот например, там какого-то района.

Рассмотрев данный критерий, понятно, что баллы получит только тот участник, у которого данные имеются именно в каком-то муниципальном районе.

Следующий: количество трудоустроенных водителей. Казалось бы, тоже критерий более-менее подходит к перевозкам, но большинство почему-то участников... заказчиков... к примеру, 14 водителей официально трудоустроенных, а закупка осуществляется на 16 маршрутов, т.е. почему именно 14, а не 16 водителей получают 100 %, вот тоже никак ни один заказчик не смог указать.

Ну и последний, самый интересный вариант после достаточно долгих проведенных закупок выяснилось, что заказчики вдруг определили для себя, что ценовой критерий для них совершенно не нужен, т.е. посчитали, что цена на данную закупку не торгуется и не может вообще определяться. Как раз в данный момент у нас идут судебные разбирательства с данными участниками, по крайней мере, первая инстанция уже сказала, что цена нужна.

Вот хотелось бы закончить на том, что, как говорится, как встретишь Новый год, так его и проведешь. Вот начиналось у нас именно с двух жалоб на заключение контракта и, я думаю, что к концу года мы как раз к тому и выйдем, что заявители, перевозчики будут жаловаться на заказчиков именно в данной сфере по заключению контрактов.

У меня все. Спасибо (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Евгений Николаевич.

ПОЛУХИН А.Д. – заместитель руководителя Тюменского УФАС России, начальник отдела контроля за монополистической деятельностью.

«Практика Тюменского УФАС России по выявлению и пресечению картелей на торгах».

Спасибо большое. Добрый день, участники! Сегодня я хотел бы вам рассказать о нашей практике, которая складывается у УФАС по Тюменской области в сфере выявления и привлечения картелей на торгах.

Ну хочу напомнить, что картели – это тайные соглашения между участниками одного товарного рынка, т.е. между конкурентами, которые направлены на раздел товарного рынка там по территориальному принципу на поддержание цен, в том числе и на торгах к бойкоту и т.д.

Но сегодня вот я хотел бы как раз остановиться на торгах. Поскольку эта тема сегодня является наиболее актуальной в связи с тем, что у нас в последнее время были приняты достаточно много законодательных актов, направленных на выявление и пресечение сговоров на торгах, это вот в том числе и перечисленные указы Президента РФ.

Самым основным для нас является национальный план развития конкуренции, он также был принят Указом Президента РФ, и в нем также есть определенные мероприятия, направленные на выявление и пресечение сговоров на торгах.

Кроме того, в последнем Послании Президента Федеральному Собранию также указывается на актуальность данной проблемы и ставится задача по усовершенствованию законодательства в этой сфере. И как раз сейчас уже рассматривается, ну, обсуждается, т.е. подготовлен и обсуждается законопроект, направленный на ужесточение ответственности за картели, в том числе и сговора на торгах.

Слайд. В чем основная опасность вот этих сговоров? Как известно, у нас торги являются конкурентной формой отбора поставщиков, т.е. конкуренция обеспечивается такими принципами как эффективность расходования бюджетных средств, поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства, равенство и справедливость. Так вот сговоры на торгах, они как раз и нарушают данные принципы, т.е. они не способствуют эффективному расходованию бюджетных средств, не способствуют конкуренции, т.е. соблюдению принципов равенства и справедливости и, вообще, картели и, в том числе сговоры на торгах рассматриваются как одна из форм монополистической деятельности. То есть подразумевается, что такое тайное соглашение между конкурентами формирует монополистическую структуру, которая действует в едином интересе. В этом опасность состоит вот как раз-таки данных сговоров.

Слайд. Вот на данном слайде представлены вот самые основные формы сговоров на торгах, т.е. бывают сговоры между конкурентами, т.е. между участниками определенных торгов, бывают сговоры между заказчиком и участником, вот, и бывают комплексные такие соглашения, т.е. как между заказчиками и участниками, так и между участниками самими.

И вот подробнее хотел бы остановиться на каждом виде, т.е. вот сговоры между участниками. Основные способы реализации представлены на данном слайде.

То есть основные опасности данных сговоров заключаются в том, что при таких соглашениях происходят ограничения участия определенных участников, т.е. когда конкуренты соглашаются воздержаться от участия в торгах или отозвать свое предложение, чтобы победил определенный участник. То есть, как правило, данные соглашения заключаются до проведения торгов и, соответственно, направлены на то, чтобы один из участников отказался от участия в этой закупке.

Дальше одна из форм реализации заключается в подаче неконкурентоспособного предложения, т.е. когда конкуренты соглашаются подать предложения с заведомо проигрышной ценой или неприемлемыми условиями, чтобы победил определенный участник, который уже заранее выбирается на роль победителя.

Ну и одна из форм реализации - это так называемая схема «таран», то есть когда участники, ну, как правило, не менее 3-х, как бы реализуют определенную модель поведения на торгах, когда двое участников роняют цену, и затем добросовестные участники уже отказываются, т.е. теряют интерес к данной закупке, видя, как стремительно падает цена, и затем на последних

секундах один из участников, который выбран на роль победителя, делает определенное ценовое предложение и становится победителем.

Такая модель, как правило, реализуется на электронных торгах. Ну и вот какая основная мотивация заключения данных соглашений? То есть, как правило, такие соглашения, они заключаются по принципу «ты – мне, я – тебе», когда двое участников заключают соглашение, извлекают определенную выгоду из данного соглашения. Данная выгода может заключаться в таких вот средствах как заключение субподряда, денежные выплаты, другой контракт, т.е. это ротация конкурсных предложений, ну и другие виды возмещения.

Слайд. На данном слайде уже представлены сговоры на торгах между заказчиками и участниками. Также основные способы реализации заключаются в следующем, т.е. одним из способов является, что заказчик по соглашению с одним из участников включает в документацию определенные положения, которые ограничивают участие, доступ других участников.

Также одна из форм реализации заключается в том, что заказчик проявляет необъективность или предвзятость к отдельным участникам, включая безосновательное отклонение их заявок, ну и иные формы предоставления преимуществ отдельным участникам.

Слайд. На данном слайде перечислены основные признаки сговоров на торгах. Вот по данным признакам можно понять, что в определенной закупке имеет место быть сговор или соглашение между участниками или между заказчиком и участником.

Основные из них это то, что минимальное снижение цены, т.е., как правило, цена снижается на 0,5 – 1 % от начальной максимальной цены, причем в данном случае можно еще посмотреть на рыночные цены, т.е. на отличие от рыночной цены, то есть когда, например, на рынке цена формируется одна, а на торгах она, как правило, завышенная получается.

Ну также может признаком являться то, что существует минимальное число участников торгов или ряд компаний выигрывает торги по очереди, или большинство торгов выигрывает одна и та же компания.

То есть вот данные признаки могут позволить как раз таки и навести на мысль о том, что имеет место быть соглашению. Если такие признаки выявляются в ходе торгов, то необходимо сразу подавать заявление в антимонопольный орган, чтобы антимонопольный орган уже провел проверку по данному факту и в том случае, если будет выявлен факт сговора, то привлеч к ответственности таких недобросовестных участников.

Слайд. Ну и необходимо сказать про ответственность за такие тайные соглашения, т.е. ответственность существует как административная, так и уголовная. Если это юридическое лицо, то только административная ответственность в виде штрафа, причем штраф для компании достаточно большой. Он заключается и считается исходя из начальной стоимости предмета торгов, т.е. исходя из начальной максимальной цены. То есть если начальная максимальная цена, например, 10 млн., то штраф, получается, от 10 до 50 %, т.е. от 1 до 5 млн.

На должностные лица существует административная и уголовная ответственность. Административная ответственность заключается в виде штрафа или дисквалификации на срок до 3-х лет, а уголовная ответственность также в виде штрафа или лишения свободы на срок до 7 лет.

Существует в нашем законодательстве программа освобождения от ответственности. Это происходит в том случае, если компания заявляет о том, что она участвовала в данном тайном соглашении, т.е. она добровольно приходит в антимонопольный орган, пишет заявление, и при этом необходимо соблюсти ряд условий, которые перечислены на слайде, и в этом случае компания полностью освобождается от административной ответственности, а соответственно, должностные лица освобождаются и от уголовной ответственности.

И при этом необходимо отметить, что освобождается только та компания, которая пришла первой и написала такое заявление. Последующие заявления от других компаний, они уже рассматриваются как смягчающие обстоятельства.

На данном слайде перечислены основные товарные рынки, на которых Тюменским УФАС были выявлены сговоры на торгах. То есть у нас вот в последнее время наметились вот, как я уже говорил, изменения в законодательстве, и самые основные и приоритетные сферы для нас сейчас являются: это здравоохранение, пассажирские перевозки и дорожное строительство. Вот в этих сферах также за последнее время были выявлены сговоры на торгах.

Ну и вот на данном слайде, я уже рассказывая про основные признаки сговоров, уже сказал, что необходимо писать заявление. А вот как подается заявление – на данном слайде описано, что, как правильно подать заявление в антимонопольный орган, т.е. нужно указать сведения о заявителе, о лице, в отношении которого подается заявление, описание нарушения антимонопольного законодательства, существо требований, перечень документов и приложить документы, по возможности, какие есть, свидетельствующие о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Вот в этом случае антимонопольный орган рассмотрит данное заявление и уже проведет проверку по факту, указанном в этом заявлении. У меня все. Спасибо за внимание (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Дмитрий Александрович.

МАРЧУК С.В. – заместитель руководителя Тюменского УФАС России, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства.

«Контроль за соблюдением Федерального закона № 223-ФЗ: основные требования, правоприменительная практика».

Добрый день! Контроль закупок отдельными видами юрлиц по 223-му Федеральному закону антимонопольный орган реализует посредством направлений, которые указаны на слайде. Самым оперативным и быстрым способом восстановления нарушенных прав, естественно, является рассмотрение жалоб в порядке ст. 18.1.

Ст. 18.1 установлен порядок, требования и к самой жалобе и требования к процедуре рассмотрения и, соответственно, по итогам рассмотрения жалоб почему-то в 2018 году на первый план вышли нарушения именно по разработке документации заказчиками. Поэтому в своем докладе я бы хотела как раз остановиться на проблемах, нарушениях при описании предмета закупки и иных требований к документации.

Изначально, естественно, заказчики руководствуются статьей 3 223-го Федерального закона, где одним из принципов является – это равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации, ну и, соответственно, 135-й Федеральный закон... конкуренция, нам запрещает, заказчикам, вернее, запрещает те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Но, однако, первая проблема, на которую я бы хотела обратить внимание, - это извещение о закупке, т.е. требование почему-то забывается заказчиками, частью 8 статьи 4 четко говорится, что сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации. Например, буквально на прошлой неделе предмет закупки согласно извещению является поставка газобалонного автомобильного оборудования, а согласно договору, который является неотъемлемой частью документации, кроме того, что идет поставка газобалонного автомобильного оборудования, также необходимо выполнять работы по монтажу товара, в том числе сборка, установка, пусконаладочные работы и т.д.

Есть уже определенная судебная практика, ну не по данному предмету, там немножко другой предмет, но, во всяком случае, суд конкретно сказал: не одинаковое формулирование в извещении и в документации, именно в договоре в том числе является нарушением закона о закупках.

Далее, заказчик поставил себя уже изначально в ситуацию, когда дальнейшие его действия по разработке документации приведут к нарушению. Какому? Ну, во-первых, либо он не установит все требования, необходимые к монтажу товара, потому что у него предметом является поставка, ну либо это будет нарушение, что когда он начнет предъявлять какие-то требования в документации по монтажу, соответственно, участник, может сказать, что «У меня же поставка, какие могут быть требования по монтажу?».

Поэтому участникам в закупках сразу же можно внимательно изучать документацию, всю документацию вплоть до проекта договора. Если выявляется такое несоответствие, естественно, сразу же запрос разъяснений к заказчику. Потому что заказчик, в общем-то, добросовестный, он адекватно реагирует на выявленные какие-то недостатки, недочеты, ну и как следствие, и закупка будет не отменена, и процедура закупки пройдет при равноправии, справедливости и т.д.

Следующий момент - это по предмету договора, там, где идет описание. То есть почему-то заказчик забывает, что в извещении тоже предусмотрено законом о закупке не просто наименование предмета договора должно быть, а предусмотрено, что там должны быть и количество, и объем, и описание предмета закупки.

Более того, на слайде есть ссылка на ч. 6.1., она введена в конце 2017 года. С 1 января 2019-го она уже будет работать в полную силу. Как вы, наверно, знаете, что у нас 18-й год был переходный период для закона о закупках и заказчики руководствовались своими, могли, т.е. имели право руководствоваться своими прежними положениями, в которых возможны те требования, которые сейчас предусмотрены в этой ст. 6.1., не были если прописаны, то, соответственно, они им не руководствовались.

На чем хочу именно акцентировать внимание? Кроме того, что в описании предмета закупки должны быть все функциональные, качественные, технические и т.д. характеристики, в описание предмета закупки не должны

включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, в том числе наименования страны происхождения товара, требования товара и т.д., и т.д. То есть, ну, естественно, цель – это все требования, которые влекут за собой необоснованные ограничения количества участников за исключением некоторых случаев.

Первый момент, если все-таки устанавливается требование к товару, то необходимо писать «эквивалент». Исключение составляют: это несовместимость товара либо закупка это каких-нибудь расходных материалов или запасных частей. Ранее это правило, если в положении это не было прописано, оно не работало. С 1 января это будет работать, поэтому обращайтесь на это внимание.

И еще раз прошу, что именно не сразу же обращаться в антимонопольный орган с жалобой на документацию, если вы установили какое-то в данном случае несоответствие либо нарушение требований, а изначально написать запрос разъяснения к заказчику, более, в общем-то, наверно, качественно далее пройдет.

Слайд. Так, ну и требование к документации. На чем хочется здесь остановиться? Ну здесь прописаны первые пункты, которые у нас в ч. 10 ст. 4, т.е. начало, это не все, конечно.

Техническое задание, какие должны быть требования? У нас в мае 2018 года был опубликован хороший такой обзор судебной практики по 223-му Федеральному закону, где президиум Верховного Суда, ну там, в конкретной ситуации, сказал, что, в принципе, заказчику достаточно требования вот эти технические указать либо какие-то ГОСТы, СНИПы, либо какие-то иные нормативные документы для того, чтобы описать характеристики предмета закупки. Но в последнее время выявляется, что заказчики активно пользуются этим правом, устанавливают ГОСТы, СНИПы, но забывают дочитать.

Верховный Суд, в общем-то, отметил, что все эти требования путем ссылки на ГОСТы и иные документы, они при одном условии возможны, если они общедоступны – раз, если они позволяют определить конкретные параметры и характеристики оказываемых услуг.

Буквально вот в этом месяце у нас при рассмотрении жалобы была выявлена ссылка на СНИП, которая, как оказалось, вообще к предмету закупки, например, не относится.

Поэтому вам также как участникам и заказчикам необходимо ознакомиться с этим обзором судебной практики, президиум Верховного Суда от 16 мая 2018 года. Там несколько было аспектов, в том числе и этот указан.

И еще раз акцентировать хочу внимание – через запрос-разъяснение можно решить очень многие проблемы.

Слайд. Ну и какие у нас в практике были возможные примеры, как заказчик, ну, может быть, неосознанно, но, во всяком случае, какие могут быть ограничения количества участников или конкуренции при разработке документации? Подчеркиваю, могут быть, т.е. это все применительно к каждой закупке индивидуально – включение в лот разнородной продукции, включение в лот кроме прочей продукции, подлежащей лицензированию, разной лицензированной продукции. Чаще всего, конечно, лицензированное – это строительство, проектные работы. Когда это все перемешивается, тут очень

много можно выявить нарушений, ну это ограничит, конечно, количество участников.

Требования по нескольким местам поставки. У нас был конкретный пример, когда необходимо было оказать услуги в Тюменском районе и в г. Заводоуковске. Оба объекта, соответственно, находятся в разных муниципальных образованиях, удалены на большом расстоянии друг от друга. И когда их объединили в один лот, в общем-то, при объединении в один лот таких закупок необходимо все-таки учитывать не только технологическую и функциональную связь, но и также способность потенциальных участников выполнить те или иные работы.

В данном случае также жалоба была признана обоснованной и, в общем-то, предписано было заказчику все-таки разделить на лоты, потому что те участники, которые, а это была закупка не на большую стоимость, т.е. естественно, могли субъекты малого предпринимательства в этой закупке поучаствовать и такое удаленное расстояние все-таки накладывает дополнительные расходы на передвижение по этим двум МО.

Ну и далее, как вы видите, ограничение по месту выполнения работ, могут быть реальные сроки поставок. В документации могут быть, например, в последнее время очень часто просят на продукцию, какие-то товары сертификаты качества на продукты.

В общем-то, антимонопольный орган высказал уже эту позицию в некоторых решениях, что все-таки сертификат качества относится к тому товару, который будет поставляться, и все-таки требуйте тогда эти сертификаты при поставке товара, но никак не изначально, когда участник участвует в закупке.

Также при описании объекта закупки очень часто товары могут соответствовать, ну, участники – это те же, кто на этих рынках работает, выявляют очень легко и доказывают очень легко, когда идет заточка под какого-то конкретного производителя. Вот у нас, например, был сыр плавленый, и там были характеристики: объем - стакан, потом срок годности, массовая доля жира и т.д. И по техническим условиям конкретного производителя, это, Абсолют, по-моему, был, в общем-то, участники легко установили, что здесь идет под конкретного производителя и иной производитель-поставщик, даже поставщик не смог участвовать в этой закупке.

Слайд. Хочу просто обратить внимание на требования к заявке участника, т.е. иногда на практике существует очень часто форма заявки, и вот в последнее время мы сталкиваемся, что техзадание, наименование в табличке, скажем так, показателей не совпадает с формой заявки, т.е. вот буквально у нас было, что наименование предмета было в техзадании, а в форме заявки было наименование товара.

Одни участники просто перекопировали техзадание - были допущены, другие участники подошли более творчески, они перечислили все товары, там, в общем-то, была услуга, они все перечислили товары, которые участвуют в этой закупке. Если же бы участник все-таки какой-то запрос направил заказчику, наверно, здесь какая-то корректировка произошла и, соответственно, могли права восстановиться, потому что в данном случае повлекло аннулирование, по-моему, закупки.

Слайд. Хотела сказать, к участникам закупки очень часто требуются сертификаты, которые вообще, на продукты, на товары, которые вообще не подлежат сертификации.

Ну, общее правило, которому мы должны следовать: нельзя ограничивать допуск путем установления неизмеряемых требований.

Вот это пример, который я привела, как раз является неизмеряемым требованием. Если этот сертификат не нужен априори, то требовать его нельзя.

Слайд. И требования, которые могут привести к ограничению конкуренции именно по документации. То есть вы на слайде читаете, а просто могу привести примеры. Срок изготовления, например, справки какой-либо затребованной, превышает срок предоставления вообще заявок на участие в закупке.

Выше уже Юрий Дмитриевич, по-моему, говорил о том, что лицензии на тот объем работ, который составляет там ноль целых, сколько десятых процента, лицензий различных, очень модно при капитальном строительстве запрашивать почему-то свидетельство о регистрации электролаборатории, мусор, это всегда проходит, когда он идет вообще очень-очень маленькой долей. Вот эти все требования.

Также требование к профессиональной компетенции, например, наличие... договор по предмету закупки с государственными или органами МСУ – нарушение. То есть это совершенно не говорит о том, что отремонтировав либо поставив какой-то товар в орган госвласти, это более качественный участник, чем он сделал какому-то хозяйствующему субъекту.

Ну и участник, например, должен, тоже интересный пример, который я не могу не привести, не смог объяснить заказчик, почему он это требование в свою документацию включил. Участник должен иметь в штате на одну подачу заявки на участие в закупке квалифицированных работников со стажем работы в должности не менее 15 лет.

Слайд. Здесь последний пример. Сейчас у нас идет активное копание по закупке продуктов питания: мясо, хлеб детскими садами, школами и т.д. И вот почему-то документация вся направлена на то, чтобы опыт, отрицательный опыт - положить в основу документации и, соответственно, рождаются вот такие вот критерии оценки.

Также по ним была наша позиция высказана, что все-таки, более того, мы просчитали при отсутствии вот этих ученых степеней, наград – это поставка товара, т.е. это критерий для поставки товара, не производство даже товара. Они могут повлиять, эти критерии на победу, на оценку и т.д. И тот участник, который предложил меньшую стоимость либо имеет какие-то более квалификации по договорам, он может проиграть из-за отсутствия наград за товар, за отсутствие в штате научных сотрудников и т.д.

Поэтому установление таких узких критериев, в общем-то, объективно влечет за собой нарушение принципа равноправия и справедливости, ну и ограничивает, соответственно, количество участников закупки. Спасибо (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо большое, Светлана Викторовна.

ОСТАНИНА Ю.А. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства Тюменского УФАС России.

«Контроль за соблюдением Федерального закона № 223-ФЗ: основные требования, правоприменительная практика».

Добрый день, уважаемые участники форума! Хочу осветить практику включения в реестр недобросовестных поставщиков в рамках 223-го Федерального закона.

Игорь Валерьевич у нас уже отметил основные аспекты. Хочу немного рассказать о практике.

Слайд. В Тюменскую УФАС России поступило обращение школы-интерната о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя, признанного победителем запроса котировок в электронной форме на поставку интерактивного комплекта в количестве 2 штук и уклонившегося от заключения договора.

Заказчик при подаче сведений пояснил, что индивидуальный предприниматель был признан победителем запроса котировок. Он неоднократно выставлял протоколы разногласий, предлагая заказчику заключить договор на поставку оборудования отличного от оборудования, предложенного в своей котировочной заявке.

Согласно письменным пояснениям победителя поставка товара, требуемая заказчиком, стала невозможно ввиду того, что дистрибьютер отказался продавать нужный товар и поставщик предлагал в протоколе разногласий иной товар и иные характеристики, которые заказчик отклонил.

Комиссией Тюменского УФАС России было установлено, что победитель закупки - индивидуальный предприниматель подал соответствующую заявку, полностью и безоговорочно согласился со всеми условиями исполнения договора, объявленных заказчиком при проведении запроса котировок и закрепленных в закупочной документации. Однако от индивидуального предпринимателя в адрес заказчика неоднократно поступали протоколы разногласий, которые содержали технические характеристики товаров, не соответствующие спецификации к договору, что послужило основанием для отклонения данных протоколов разногласий.

Протоколы разногласия содержали следующие отличия, я на слайде представила сравнительную характеристику: слева - это у нас, значит, требования, которые были указаны в документации, справа то, что было предложено поставщиком. Как видно, что требования, которые ранее поставщик предлагал в своей котировочной заявке, они подходят под требования конкурсной документации, но в протоколах разногласий он уже предложил иные условия.

Слайд. По результатам рассмотрения данного дела комиссия Тюменского УФАС России вынесла заключение о включении индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года, и данные сведения были направлены в Федеральную антимонопольную службу.

В рассматриваемом случае недобросовестность индивидуального предпринимателя выражается в том, что данный участник закупки, подав заявку на участие, безальтернативно согласился со всеми условиями исполнения договора, в том числе в части требований к техническим характеристикам товара. Однако в последующем уже после признания его победителем, он фактически предложил изменить согласованные в итоговом протоколе условия

договора и спецификации, на которые заказчик рассчитывал при его заключении и предлагал поставить товар, отличный от требований заказчика.

Кроме того, каких-либо доказательств невозможности закупа нужного товара данный поставщик не представил.

Таким образом, комиссия Тюменского УФАС России, проанализировав материалы данного дела, пришла к выводу о наличии в действиях индивидуального предпринимателя признаков недобросовестности, поскольку после признания данного индивидуального предпринимателя победителем закупки у последнего возникла обязанность по заключению договора на условиях, объявленных заказчиком в закупочной документации. Однако в установленный срок положения о закупке заказчика договор подписан не был.

Слайд. Индивидуальный предприниматель, конечно же, у нас обратился в Арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области о признании незаконным решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков. В заявлении предприниматель указывает, что он не уклонялся от заключения контракта, а предпринимал все попытки заключить контракт с целью его надлежащего исполнения.

Исследовав все материалы дела, суд согласился с позицией антимонопольного органа и мотивировал свое решение, что также не было представлено доказательств поставки иного товара, не представлено доказательств, что нужный товар поставить было невозможно.

Выводы Арбитражного суда Тюменской области были поддержаны также судами апелляционной и кассационной инстанции.

Слайд. Ну и также из всего ранее сказанного можно сделать следующие выводы, что наличие затруднений на поставку товара в связи с невозможностью поставки нужного товара, определенного заказчиком в договоре и спецификаций к договору, на который ссылается победитель по факту отклонения от заключения договора, не может являться объективным обстоятельством, исключающим обязанность участника закупки по подписанию договора и исполнению своих обязательств, учитывая, что предпринимательская деятельность носит рисковый характер.

И в данном случае выполнение победителем закупки требований закона о закупках влечет невозможность заключения с ним договора, что в свою очередь приводит не только к нарушению интересов заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой размещения закупок.

Таким образом, при принятии решения об участии в закупке участник должен осознавать и учитывать возможность наступления неблагоприятных последствий при уклонении от заключения контракта согласно положению о закупке заказчика. Спасибо за внимание (аплодисменты).

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Юлия Анатольевна.

_____ Уважаемые участники форума, можно задавать вопросы.

_____ Здравствуйте! В продолжение вот последнего доклада у меня вопрос.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Представьтесь, пожалуйста.

_____ Меня зовут Мария, я представитель заказчика, работающего по 223-му Федеральному закону. Вот в продолжение вот последнего доклада, что делать заказчику, если, например, участник, который был внесен в реестр недобросовестных поставщиков, обжаловал дело в суде и его из реестра исключили, заказчику в данном случае обеспечение заявки возвращать участнику обратно?

_____ Не совсем понятен вопрос, на каком этапе, т.е. это уже при проведении закупки, что ли, исключается из реестра?

_____ Смотрите, участник уклонился от подписания контракта, был признан уклонившимся и включен в реестр недобросовестных поставщиков, соответственно, заказчик обеспечение заявки оставил у себя, т.к. участник был признан уклонившимся. И, например, допустить, что участник выиграл дело в суде и его из реестра недобросовестных поставщиков убрали.

_____ А что делать с обеспечением...? У Вас была такая практика, Игорь Валерьевич? Ну да, в практике такого нет, и мы даже как бы этими вопросами не занимаемся, антимонопольный орган, что вы даже будете с обеспечением заявки, потому что ни в процессе рассмотрения, т.е. по жалобе это уже и к исполнению контракта даже не относится, поэтому вряд ли мы поясним.

_____ И еще тогда у меня вопрос все-таки по производителям и поставщикам, да. Если, например, в описании объекта закупки, действительно, описан товар, да, который подходит только, ну, к единственному производителю, ну в данном случае у нас предметом является поставка и, соответственно, поставщиков данного товара может быть ни 1, ни 2 и ни 3, это является ограничением конкуренции?

_____ Это может быть ограничением конкуренции. И я уже сказала, что уже в каждом конкретном случае, смотря, какой товар. Потому что иногда производители отказываются этот товар..., сами вот участвуют в закупках и свой товар реализуют и отказываются заключать договоры с поставщиками.

Вот как раз у нас была такая ситуация, когда просто вот, особенно вот продукция, молочная продукция, они активно сами, в общем-то, участвуют в закупках и активно сами поставляют, и с поставщиками практически не работают. Поэтому в некоторых случаях это может быть ограничение количества участников и конкуренции.

_____ То есть, если представить такие доказательства, что было невозможным, да, купить данные товары производителю?

_____ Естественно, мы оцениваем, да, и с той, и с другой стороны доказательства все.

_____ Еще есть вопросы?

_____ Меня зовут Александра, я работаю в «Тюменских тепловых сетях». Скажите, пожалуйста, у нас такая проблема возникла с НДС. Если мы... В плане

финансово-хозяйственной деятельности у нас никак не учитывается НДС, то потом, если у нас победители не являются плательщиками НДС, у нас оплата этого налога встает в убытки, и поэтому мы рассматривали всевозможную практику других заказчиков и смотрели нормативно-правовые акты.

Нашли такую возможность, что некоторые устанавливают в положении при оценке сопоставления заявок, что порядок оценки сопоставления заявок, все заявки будут рассматриваться без учета НДС, а уже заключаться будет контракт по фактически предложенной цене.

Вот можем ли мы установить у себя в положении такое требование, что, т.е. порядок оценки и сопоставление заявок, что при оценке, если подана заявка у одного плательщика, является НДС, другой является неплательщиком НДС, что все заявки будут учитываться одинаково без учета НДС оцениваться.

_____ Дело в том, что вопрос опять не к нам. Дело в том, что при формировании начальной цены, это идет начальная – конечная цена, и неважно, по какой системе работают участники, т.е. потом заказчик, в положение нельзя заводить таких вещей и не нужно этого делать, потому что вы потом запутаетесь и не сможете это применить.

Поэтому это уже дальше сам участник, т.е. вы, те, на которые деньги заключили договор, те деньги оплачивайте, а участник уже там со своей системой налогообложения разбирается сам.

_____ Еще у меня один вопрос, даже не знаю, к кому обратиться. У нас такая проблема возникла, закон 307-й об аудиторской деятельности подразумевает, т.е. в ст. 5 указано, что мы, муниципальное унитарное предприятие и мы обязаны проводить аудит путем проведения открытого конкурса, а сейчас мы не являемся заказчиком по 44-му закону, и у нас муниципальный орган наш, уполномоченный, управления муниципальных закупок говорит, что они проводят только электронные процедуры с 1 января. И теперь мы не знаем вообще в связи с тем, что электронные процедуры, открытый конкурс и электронный открытый конкурс – это две разные процедуры? Или будет ли являться нарушением одного закона и другого, как соотносится 307-й, который говорит, что мы должны провести открытый конкурс и 44-й, который говорит, что сейчас все процедуры будут в электронной форме? И также являемся ли мы, должны ли мы действовать в соответствии с постановлением № 183-пк, по которому мы относимся к заказчикам, к уполномоченному органу и уполномоченный орган для нас проводит... или мы по 44-му можем сами провести открытый конкурс, и в электронной форме или не в электронной форме? И опять же с учетом того, что мы собираемся провести среди субъектов малого предпринимательства. И по 223-му среди субъектов можно только...

_____ Очень много вопросов, даже уже забыла, с чего начать.

_____ Проблема, она лежит на стыке вот 44-го Федерального закона, вот 307-й закон, а, вот упомянули, это вот закон, насколько я помню, это обязательный аудит, да, он действительно содержит такую норму, касается проведения обязательного аудита вот в отношении тех организаций, которые

там прямо поименованы в ст. 5, и в том числе там, я насколько помню, и унитарные предприятия, вот помимо там иных организаций.

И вот смотрите, какая ситуация? То есть вот на сегодняшний день унитарные предприятия, государственные муниципальные, они так или иначе в 44-м законе упомянуты как заказчики, но за отдельным изъятием, да, которые в ст. 15 указаны, т.е. они могут торговать по 223-му Федеральному закону при наличии, при соблюдении определенных условий, да, т.е. если в том числе наличие положения о закупке и если не привлекаются бюджетные средства.

Вот 223-й Федеральный закон говорит о том, что положения 307-го Федерального закона, вот то, что касается обязательного аудита, не регулируется данным законом, соответственно, вот та норма, которая предусмотрена 307-м Федеральным законом, она говорит непосредственно о порядке отбора аудиторской организации, т.е. в данном случае если здесь заказчик – унитарное предприятие закупает вот эту услугу, этот аудит, не привлекая бюджетные средства, то оно может, соответственно, те положения закона о контрактной системе, которые включают планирование, нормирование, т.е. это исполнение, контроль, аудит, эти положения в данном случае не применяются. Вы применяете положения 44-го закона только в части процедуры отбора вот этой аудиторской организации.

___ То есть нам вообще по 223-му проводить?

___ Можете по 223-му проводить, т.е. я говорю о том, в какой части здесь... 44-й Федеральный закон. То, что ваши взаимоотношения сейчас с муниципальными закупками, т.е. у вас есть соответствующий порядок взаимодействия, да, постановление № 183-пк, вот здесь вам этот вопрос надо сейчас отрегулировать, т.е. либо они будут вам эти процедуры проводить либо вы вправе самостоятельно эту процедуру отбора осуществить, в принципе, ничто вам не мешает как заказчику. Потому что здесь понятно, что здесь не государства, не муниципальная нужда как таковая, т.е. если вы, не привлекая бюджетные средства, за счет своих средств эту процедуру проводите, но соблюдая именно специальные требования закона, вот 307-го о том, что вы отбор осуществляете именно вот этой аудиторской организации, непосредственно вот применяя специальную норму 307-го Федерального закона, вы от этого не становитесь госзаказчиком, муниципальным заказчиком.

___ Но там ведь указано, что мы обязаны проводить путем открытого конкурса в порядке, установленном законодательством о контрактной системе.

___ Вы проводите соответственно конкурсную процедуру. Понятно, что вы сейчас упомянули, что там с 1 января мы переходим на обязательные электронные процедуры, но здесь как бы тоже вопрос интересный, т.е. если проводить электронную процедуру, здесь необходимо соблюдение определенных технических условий, и аккредитация на площадке, потому что 307-й Федеральный закон прямо не упоминает о том, что это какая, электронная процедура или... Понятно, что эта норма-то была введена когда еще об этом и речи не было, поэтому здесь, конечно, может возникнуть проблема в соотношении вот редакции 307-го Федерального закона именно в части упоминания об открытом конкурсе и 44-го, где уже будут действовать

электронные процедуры. Здесь тоже вопрос достаточно интересный, но все-таки здесь надо вам будет с вашим уполномоченным учреждением эти вопросы все-таки как-то отрегулировать, все-таки кто у вас эту процедуру будет проводить.

В принципе, я думаю, что ничего плохого не будет, если электронный конкурс провести, по крайней мере это не будет противоречить 307-му Федеральному закону.

___ А потом антимонопольная служба оштрафует за неправильный выбор способа, или тот закон или тот.

___ Здесь претензии контрольного органа, они здесь должны быть на чем-то основаны. Просто я от сейчас, вот исходя из того, что сейчас вы сказали, вот у меня только это в голове рождается, я вот каких-то нарушений здесь не вижу, если вы проведете электронный конкурс, по крайней мере, это не будет противоречить 307-му закону, тем более что опять же эта норма, она отсылает на 44-й закон, а там непосредственно предусмотрены электронные конкурсы, да, способы определения поставщика, поэтому здесь никакого нарушения-то я не вижу. То есть вы здесь поставлены уже в рамки закона, а закон...

___ Да, и по 112-й, там в исключение этот пункт тоже не подходит. Спасибо.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Я бы хотел сказать, что прежде всего поблагодарить всех докладчиков за то, что вот все сообщения, они были основаны на оценке норм законодательства, определяющих регламент торгов и полностью соответствует названию сегодняшнего нашего события – это первый Тюменский областной правовой практический форум, т.е. в сообщениях были приведены практические примеры, которые действительно основаны на живых случаях, на живой практике, которые мы можем с вами принять к сведению и использовать в своей практической деятельности.

Я хотел бы посоветоваться, у нас сегодня все это записывается, есть возможность подготовить стенограмму всех докладов, которые вы прослушали. Если есть необходимость, мы можем сделать стенограмму всех докладов, если авторы не возражают, и опубликовать на портале Тюменской областной Думы для того, чтобы, потому что многие, смотрю, записывают, кто-то что-то успевает записать, кто-то не успевает, кто-то вообще не записывает, просто воспринимает на слух.

Есть такая необходимость? Если есть такая необходимость, то мы обязательно сделаем стенограмму всех сообщений сегодняшних семинаров. У нас еще остался один семинар. И я объявляю перерыв до 13.30.

**ПЕРЕРЫВ ДО 13.30.
ПОСЛЕ ПЕРЕРЫВА.**

_____ Уважаемые участники форума, просим отключить вас сотовые телефоны.

Правовой форум «Профессионал» проходит при поддержке Тюменской областной Думы. В форуме принимают участие депутаты Тюменской областной Думы Александр Борисович Ширыкалов и Владимир Александрович Нефедьев. Я предоставляю слово Владимиру Александровичу Нефедьеву.

НЕФЕДЬЕВ В.А. Спасибо, Татьяна. Уважаемые участники форума, я рад вас приветствовать на третьем семинаре сегодняшнего форума. С удовольствием представляю вам Максима Витальевича Голощапова, федерального судью Арбитражного суда Тюменской области.

Напоминаю участникам форума, что вопросы докладчику вы сможете задать по завершении доклада. Работаем.

ГОЛОЩАПОВ М.В. – федеральный судья Арбитражного суда Тюменской области.

«Актуальные вопросы судебной практики Арбитражного суда Тюменской области».

Добрый день, уважаемые коллеги! В первую очередь хотелось бы поприветствовать вас всех на этом форуме. Я полагаю, что ...сказать спасибо организаторам такого форума, потому что проведение подобных мероприятий, оно, безусловно, способствует повышению правовой грамотности населения, ну и, соответственно, развитию того дела, которое мы с вами все вместе делаем.

Очень много знакомых лиц в зале. К сожалению, всех не помню, но всех видел и всех знаю, с кем встречались. Поэтому буду рад ответить на вопросы, которые возникнут по ходу выступления.

Сразу оговорюсь и сразу прошу извинить, вынес на обсуждение вопросов, наверно, больше, чем сможем обсудить, поэтому, наверно, либо очень быстро будем обсуждать такие вопросы, либо чего-то будем опускать. Но, тем не менее, организаторы при подготовке к настоящему выступлению предоставили мне ряд вопросов, которые практикующие юристы хотели бы услышать от действующего судьи применительно ну к правоприменительной практике, которую ...действием сторон в процессе применения и норм процессуального, и норм материального права. Поэтому, исходя из этих вопросов, мной и был составлен проект моего выступления. Ну и, пожалуй, начнем.

Вопросы, вернее, тема моего выступления обозначена как «Актуальные вопросы судебной практики Арбитражного суда Тюменской области». Сразу скажу, что суд первой инстанции - это не та инстанция, которая формирует судебную практику, но, тем не менее, те вопросы, которые существуют в практике судов, в том числе и первой инстанции, в том числе Арбитражного суда Тюменской области, мы попробуем обозначить и попробуем их пообсуждать.

На выступление были подготовлены вот такие вопросы, которые мне показались более интересными. Применительно к самим вопросам здесь, скорее будет идти речь о неких, не хотелось бы применять слово «ошибки», но, тем не менее, о каких-то недочетах, недосмотрах представителей, которые допускают при осуществлении вот каких-то процессуальных действий.

Ну, начнем, такие вопросы, безусловно, делятся на процессуальные, которые препятствуют движению рассмотрения дела и коснемся немного непроцессуальных вопросов, которые касаются непосредственно и субъективного восприятия судом и лицами, участвующими в деле тех или иных вопросов.

Безусловно, при предъявлении иска первым таким абсолютно необходимым, скажем так, для определения является выбор компетентного суда.

В данном вопросе хотелось бы рассмотреть не нормы процессуального законодательства, которые определяют и которые закреплены в соответствующих нормах процессуального кодекса, а именно те ошибки и те спорные моменты, которые могут возникать в деятельности представителей.

Ну, безусловно, одним из ключевых вопросов – это выбор компетентного суда при предъявлении иска. И для такого выбора необходимо определить характер спора и субъектный состав лиц, участвующих в деле.

Я сразу оговорюсь, что я говорю об арбитражном процессе, но тем не менее, некоторые нормы корреспондируют из Гражданско-процессуального кодекса и действуют в судах общей юрисдикции.

Статья 27 Арбитражно-процессуального кодекса определяет условия, которые определяют в свою очередь подведомственность тех или иных споров Арбитражному суду, - это дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельностью.

Кроме того, к компетенции арбитражных судов относятся и иные дела, те, которые прямо указаны в законе, так называемая специальная подведомственность, ну это дела несостоятельности, это корпоративные споры, это дела, связанные с регистрацией юрлиц, предпринимателей и т.д., специально подведомственные.

При этом следует оговориться, что в случаях, когда в законе или ином нормативном акте указана альтернативная подведомственность, например, сказано: «Дела рассматриваются судом или Арбитражным судом», в данном случае следует руководствоваться именно теми правилами, которые изложены в ст. 27, т.е. это субъектный состав и экономический характер спора. И такая позиция была сформулирована еще Пленумом Верховного Суда и Высшего Арбитражного суда совместного № 1212 от 8 августа 1992 года о некоторых вопросах, подведомственных дел судам и арбитражным судам.

Ну, например, в качестве экономических споров в судах выделяются такие споры как связанные с осуществлением физлицом своей деятельности в рамках осуществления полномочий в юрлице, участие в органах управления, участие в иных органах.

Далее, рассматриваются в качестве экономических споров, когда физлицо выдает поручительство в рамках кредитных договоров, заемных отношений, арендных, ну, абсолютно разных.

До недавнего времени, а именно до 2014 года, пока не был упразднен Высший Арбитражный суд, такие дела были отнесены подведомственности арбитражных судов и, соответственно в 2014 году практика кардинальным образом поменялась, почему-то все вдруг увидели статью 22 Гражданско-процессуального кодекса, часть 2, в которой указано, что все споры с участием физлица могут рассматривать только суды общей юрисдикции.

Поэтому независимо от характера споров в данной ситуации имеет субъектный состав правоотношений, т.е. физлица, рассматривают споры с участием физлиц, рассматривают исключительно суды общей юрисдикции за исключением споров, тех, которые прямо поименованы в законе. Опять повторюсь, - это несостоятельность, это корпоративные споры, ну и иные споры, которые указаны в законе.

Ну, соответственно, если иск предъявлен исключительно к физическому лицу или исключительно физическим лицом, то такой спор не подлежит принятию. Существует в настоящий момент такая процедура как отказ в принятии искового заявления, либо, если уже принято, то производство по делу подлежит прекращению.

Здесь стоит отметить еще такой момент, когда в качестве сторон спора выступают юридические лица. Ну, в данном случае вопросы вызывают некоммерческие товарищества, садоводческие некоммерческие товарищества или товарищества собственников жилья. Вот здесь как раз критерием является экономический характер спора. Если речь идет о спорах с участием указанного некоммерческого юридического лица, то он должен вытекать непосредственно из экономической деятельности. Ну это, естественно, споры, связанные с потреблением коммунального ресурса, там, ну, какие-то споры, где он выступает от своего имени в качестве участника гражданского оборота.

Споры же, допустим, юридического лица или предпринимателя к такому обществу некоммерческому связаны там, например, с оспариванием решения общего собрания садоводческого некоммерческого товарищества. Безусловно, этот спор не является экономическим, но опять же здесь есть небольшое уточнение.

Существует практика, сразу скажу, не Западно-Сибирского округа, которая поддерживает до сих пор позицию о том, что вот такие споры, которые я назвал последними, с СНТ и товариществом собственников недвижимости, и когда оспариваются решения общего собрания, причем в этом решении речь идет о какой-то экономической деятельности, ну установление там дополнительных тарифов, каких-то дополнительных взносов, то некоторые суды все-таки признают этот спор экономическим. Хотя в нашем округе практика не такая, по крайней мере, я не встречал.

Далее, при определении компетентного суда используется такой критерий как подсудный спор. Подсудный спор - это как раз определение того суда, территориальное, вернее, определение пока в действующем процессуальном законодательстве, именно того территориального, того суда, который компетентен рассматривать тот или иной спор.

Общие правила подсудности спора опять же установлены соответствующими нормами Процессуального кодекса, но стороны могут самостоятельно установить такую подсудность, ну так называемая договорная подсудность. Стороны в договоре заключили соглашение о том, что спор будет рассматриваться таким-то судом. Поэтому это вот договорная подсудность и изменить такую подсудность, ну в принципе очень сложно, за исключением, если не существует исключительной подсудности споров. А исключительная подсудность споров - это вы тоже, наверно, прекрасно знаете, и я только укажу, скажем так, тонкие моменты.

Допустим, к исключительной подсудности споров относятся споры о правах на недвижимое имущество, причем не на все недвижимое имущество, а

только то имущество, которое неразрывно связано с землей. Например, иски о правах на там летательные воздушные суда, там морские суда, они не обладают требованием, вернее, спецификой, исключительной подсудностью.

При этом споры о правах на недвижимое имущество тоже могут быть разные. Допустим, споры об обращении взыскания на заложенное имущество не относятся к исключительной подсудности споров, поскольку в данном случае речь идет не о самом праве на такое имущество, а именно об очередности удовлетворения требований кредиторов по обязательствам по какому-то требованию.

Поэтому вот такой подход неоднократно судами, вышестоящими судами поддерживался и неоднократно был поддержан, в том числе там, ну в различных обзорах. Вот последний обзор Верховного Суда, президиум установил, что, процитирую: «Обращение взыскания на заложенное имущество не является спором о правах на такое имущество, а связано с разрешением спора о преимущественном получении кредитором залогодателя удовлетворения и стоимости заложенного имущества перед другими кредиторами должника». Этот обзор судебной практики по гражданским делам связан с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств от 22 мая 2013 года.

Вот здесь еще необходимо отметить такой момент, который ну, может быть, вы все знаете, хотя я уверен, что вы все знаете о том, что в 2017 году Пленумом Верховного Суда была предложена такая масштабная, как ее в прессе называют, процессуальная революция, т.е. масштабный пакет поправок в процессуальные законы. И 28 ноября Президент подписал этот проект поправок в процессуальное законодательство, но от революционного там, конечно, осталось мало, но, тем не менее, то, что планировалось.

Но, тем не менее, законопроект, ну в данном случае уже закон, исключает термин «подведомственность» применительно к разграничению полномочий арбитражных судов и судов общей юрисдикции и оставляет по этому вопросу именно термин «подсудность» в качестве разграничения судов.

Судам предоставлено будет право, в случае если будет установлено, как сейчас, неподведомственность, а потом это будет неподсудность, тому или иному суду, то суд не прекращает производство по делу, как сейчас, а передает на рассмотрение компетентного суда.

Ну, если кому интересно, то еще интересный момент внесен этим законом в процессуальные вопросы – это нормы о представительстве.

С момента вступления в дело указанного закона, а это не позднее 1 октября 2019 года, а то и раньше, т.е. с момента начала работы апелляционных, кассационных судов общей юрисдикции представителем в судах может быть только лицо, имеющее высшее юридическое образование, поэтому доставайте свои дипломы, делайте ксерокопию, будете представлять, но это не распространяется на представителей в силу закона.

Далее вопрос касается определения состава лиц, участвующих в деле, на первый взгляд, ничего сложного в этом нет, истец, ответчик, третьи лица и иные лица, участвующие в деле, которые предусмотрены и причислены в соответствующих нормах процессуальных кодексов. Но, прежде чем обратиться с соответствующим заявлением, необходимо истцу, как минимум, определиться, есть ли у него наличие этого материально-правового интереса, который подлежит судебной защите.

Существуют такие моменты, когда лицо обращается, а на самом деле защищать-то нечего. Как правило, это возникает при оспаривании сделок, иски о признании недействительным. Лицо как-то где-то полагает, что его право нарушено, а где и как, сформулировать не может. Это проблема. Поэтому прежде чем обратиться, необходимо определить материально-правовое правоотношение, т.е. что, кто и кому и зачем, собственно, и какие правовые последствия будут в результате ваших действий, ...обжалование, признание той или иной сделки недействительной.

Далее, вопрос определения надлежащего ответчика, он тоже на самом деле не вызывает особых споров, тем более, что неправильное определение ответчика, оно может быть исправлено на стадии судебного разбирательства или на стадии подготовки к судебному разбирательству. Ответчик может быть заменен по инициативе суда или по ходатайству стороны, т.е. этот вопрос все-таки не категоричен и не критичен, т.к. с истцом, потому что истца заменить невозможно, а ответчика можно поменять.

То же самое касается и участия в деле третьих лиц. Прежде чем заявить ходатайство соответствующего привлечения или о вступлении в дело третьего лица, необходимо понять все-таки, какие права и законные интересы нарушаются или могут возникнуть именно из судебного акта по настоящему делу в целях определения необходимости участия того или иного лица.

Этого вопроса не касается злоупотребление правом, когда речь идет о привлечении или о вступлении третьего лица, когда откровенно стороны, и это сразу видно, что привлекается третье лицо в целях, ну вот просто затянуть рассмотрение дела.

Еще такой спорный момент, который, к моему глубокому сожалению, до сих пор присутствует, - это предъявление иска к лицу, которое не может в принципе отвечать по каким-то обязательствам, - это отсутствие определенной процессуальной правоспособности. Вот я уже сказал, что к моему глубокому сожалению, до сих пор встречаются предъявления исков к филиалам юрлица, ну, безусловно, все мы знаем, что так делать нельзя и поэтому те люди, которые такие действия совершают, в этом зале...

Далее, хотелось бы сказать, хотелось бы отметить о таком вопросе и явлении, которое появилось в нашем процессуальном законодательстве, как предъявление иска в электронном виде, и не только предъявление иска, а и представление доказательств и соответствующих документов в электронном виде.

Данное право появилось в процессе достаточно давно, но не все давно им пользуются. Вот в 2017 году появилась такая возможность, вернее, эта процедура была неким образом регламентирована и формализована, скажем так, т.е. подать документы в электронном виде может любое лицо, если оно только имеет соответствующую электронную цифровую подпись, причем эта электронная цифровая подпись должна быть квалифицированная, усиленная, что исключает некие злоупотребления при осуществлении электронного документооборота.

Ну, просто так отправить, просто со своей электронной почты, безусловно, никакие документы нельзя, для этого необходимо зарегистрироваться в сервисе «Мой арбитр» или ГАС "Правосудие" в судах общей юрисдикции.

Еще один момент касается вопросов, связанных с соблюдением сторонами при предъявлении в суд требований... претензионного порядка урегулирования споров.

Данная норма была недавно введена в Арбитражно-процессуальный кодекс как норма, препятствующая предъявлению иска в суд до соблюдения определенных процедур, связанных как раз с несудебных урегулированных споров. Безусловно, такая норма была направлена на ограничение того потока дел, которые в настоящий момент и в последнее время поступают в суды, а все-таки хочется констатировать, что по сравнению там, допустим, с 2014-м, 2015-м годом практически на порядок возникло, увеличилось количество поступивших судебных дел и, соответственно законодатель как норму, признанную разгрузить суды, ввел такую норму как соблюдение обязательного досудебного порядка.

Такая процедура, безусловно, в ряде дел может иметь место, но, тем не менее, как показала практика, не является достаточно эффективной, исходя, не знаю, скорее из субъективных факторов, которые присущи, может быть, нашим спорящим сторонам, а, может быть, исходя из объективных, исходя из состояния экономики и каких-то социальных, может быть, социального состояния здоровья нашего общества. Лучше иметь судебный акт, а не какую-то там договоренность друг с другом, поэтому в качестве нормы, которая препятствует предъявлению иска до соблюдения претензионного порядка, статья 125, 126 Арбитражно-процессуального кодекса такие требования устанавливает, поэтому здесь тоже хотелось бы отметить, чтобы стороны не забывали хотя бы о формальном соблюдении таких требований.

Безусловно, вопрос соблюдения или несоблюдения претензионного порядка урегулирования споров рассматриваются на стадии подготовки дела к судебному разбирательству или, может быть, уже на стадии судебного разбирательства, но документы, которые предусмотрены ст. 126, или те требования, которые предусмотрены ст. 25 Арбитражным процессуальным кодексом, должны, безусловно, быть соблюдены.

Вопросы государственной пошлины. Ну, я не думаю, что на этих вопросах сто́ит отдельно останавливаться, за исключением двух моментов.

Во-первых, государственная пошлина, соответственно, размер ее определяется соответствующими нормами Налогового кодекса, и порядок ее оплаты тоже обусловлен вопросами Налогового кодекса.

Здесь хочется отметить следующий момент: имеются случаи злоупотребления такими процессуальными правами, связанными с оплатой госпошлины.

Да, безусловно, существует практика судов, когда предполагают возможность уплаты государственной пошлины, исходя из представленного и обоснованного истцом расчета исковых требований и расчета, соответственно, государственной пошлины.

То есть речь идет о добросовестном заблуждении истца, когда истец, подавая иск, говорит: «Я вот посчитал, у меня получилась вот такая вот государственная пошлина». Сразу скажу, что почему-то в судах Западно-Сибирского округа такая практика не прижилась, но, тем не менее, она имеет место быть. В таком случае иск будет оставлен без движения и предложено будет доплатить государственную пошлину, хотя, ну, на мой вид, что на самом

деле можно такое принять, предложить доплатить, ну или иным способом распределить такую государственную пошлину.

И второй момент касается злоупотребления правами, связанными с уплатой государственной пошлины. Ну, вот тоже, наверно, все знаете, речь идет о том, что истец заявляет минимальный размер иска, оплачивает минимальный размер государственной пошлины и затем, после принятия такого иска к производству увеличивает размер до максимальной. То есть, заявив изначально, там, условно говоря, 50 тыс. руб., заявляет на 200 млн. исковое требование, не уплачивая государственную пошлину в бюджет.

Практика судов на самом деле неоднозначна к такому действию. Следует ли такие действия квалифицировать как злоупотребление правами, не следует ли это квалифицировать или расценивать это как безусловное право истца?

Сразу скажу, что Арбитражный суд Западно-Сибирского округа в ряде постановлений не поддерживает суды первой инстанции, признавая такие действия злоупотреблением. Существует, тем не менее, ряд постановлений и определений Верховного Суда, причем достаточно свежие, о том, когда Верховный Суд признает такие действия способом своеобразного злоупотребления процессуальными правами.

Злоупотребление процессуальными правами, о чем мы еще, я думаю, ниже поговорим, соответственно, влечет для сторон определенные последствия. Если, допустим, заявляет там иск на 200 млн. – 200 тыс. государственная пошлина, истец, заявляя и злоупотребляя вот подобным образом, полагает их сразу взыскать с ответчика, то если суд установит злоупотребление правами, эта госпошлина будет отнесена на истца.

Поэтому помимо того, что эта речь идет о каких-то временных затратах, это еще и реальные материальные затраты, которых можно было избежать, действуя разумно и добросовестно, в первую очередь.

Ну и еще один вопрос, который бы хотелось осветить на стадии предъявления иска, - это вопросы, связанные с действиями, вернее, рассмотрением споров, предъявления иска с участием сторон, имеющим статус юридического лица.

Вообще правовой статус иностранных лиц определяется на основании доказательств, подтверждающих правовой статус и право на осуществление, соответственно, предпринимательской и иной экономической деятельности.

В России по общему правилу, личному закону физического лица считается право той стороны гражданства, которое это лицо имеет, а в отношении юридического лица – гражданства, личным законом юридического лица право страны, где такое лицо учреждено. Соответственно, возникают вопросы, каким образом подтвердить правосубъектность, правоспособность такого иностранного юридического лица, если на территории РФ отсутствует представительство?

Если это истец, ну здесь вопросов, как правило, не возникает. А если это ответчик, что делать? Возникает масса вопросов, причем сомневаюсь, что однозначные ответы имеются и в судебной практике. Да, безусловно, суд вправе истребовать и запросить определенные документы, подтверждающие статус юридического лица, но на стадии предъявления иска у суда такие полномочия отсутствуют.

Поэтому, прежде чем предъявить какой-то иск, здесь необходимо все-таки определиться, что делать и как будем доказывать, что это иностранное юридическое лицо является надлежащим ответчиком по делу.

В части представительства иностранных юридических лиц, ну здесь некие существуют вопросы, скажем так, более расширенный перечень представителей, которые могут осуществлять представительство юридических лиц, иностранных, вернее, лиц в арбитражном процессе: это как иностранные адвокаты, так и включая консулов, и там иных представителей дипломатических учреждений той страны, которая представляется.

Ну и к документам, которые предъявляются, вернее, к документам иностранного происхождения предъявляется тоже ряд определенных требований, которые необходимо соблюсти при предъявлении искового заявления.

Ну, это первое требование – это, безусловно, легализация таких документов. Под легализацией понимается, соответственно, формальная процедура использования дипломатическими или консульскими агентами страны, на территории которой документ должен быть представлен.

Далее - это обязательно проставление апостиля и надлежащим образом заверенный перевод такого документа на русский язык. То есть вот три основных требования к документам, которые представляются на иностранном языке и предполагается, что они исходят от иностранного лица.

Далее перейдем к расчету взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы при предъявлении исковых требований. Тоже вопрос, не могу сказать, что он слишком дискуссионный и много вопросов по нему возникает, но, тем не менее, какие-то общие критерии и общие подходы хотелось бы обозначить для того, чтобы, скажем так, исключить недопонимание со стороны суда и упростить процедуру рассмотрения такого иска в судах.

Ну, во-первых, цена иска имеет значение только, соответственно, в имущественных спорах, т.е. когда требования истца имеют явно выраженный имущественный характер: это взыскание задолженности, неустойка, какие-то меры ответственности.

Далее, когда вроде как и не имеет денежной оценки иск, но тем не менее, он является имущественным – это истребование имущества, т.е. цена иска определяется здесь исходя из стоимости того имущества, которое надлежит истребовать или получить в пользование.

Понятно, что расчет исковых требований как таковой... Мне просто хотелось вот с этой трибуны обратиться к представителям, выразить крик души, который, меня когда провожали люди на мое выступление, сказали: «Скажи, чтобы вот формулировали исковые требования очень четко и конкретно».

Сразу скажу, что воспринимается более читаемым, более информативным расчет исковых требований, составленный в табличной форме. Для того, чтобы определить характер по отношению, безусловно, нужно почитать исковое заявление, договор, те документы, которые подтверждают фактическое и прямо в табличке изложить первое, второе, третье, срок оплаты, срок по договору, срок фактической оплаты, период просрочки и т.д.

Это просто просьба, это никоим образом не требования процессуального законодательства.

Ну и, безусловно, до сих пор встречается момент, когда истец начинает демонстрировать свои знания в судебной практике и законодательства, начинает исключать из суммы исковых требований налог на добавленную стоимость, хотя еще Высший арбитражный суд в 2009 году сказал, что если у плательщика НДС, то цена иска считается с учетом этого НДС. Поэтому суду приходится в целях защиты предлагать уточнить исковые требования, а если мы не уточняем исковые требования, значит, путем удовлетворения вот тех уменьшенных исковых требований, сознательно или несознательно уменьшенных исковых требований не приведет, собственно, к фактической защите, потому что вот этот НДС, он выпадет из оборота и из обладания лицом, которое может им воспользоваться.

Ну и, безусловно, если в расчете используются какие-то официальные нормативные акты, то и, безусловно, нужно указать, чтобы было понятно, в какую сторону посмотреть и где проверить обоснованность того или иного расчета или тех или иных критериев, тарифов, расценок, которые приведены в таком расчете.

Больше времени хотелось бы, конечно, посвятить расчету ответственности за нарушения обязательств – это применительно к статье 395 Гражданского кодекса и статье 330 «Неустойка», потому что ряд вопросов все-таки существует при применении расчета.

, во-первых, до 2014 года, да и что греха таить, на сегодняшний момент многие юристы почему-то упускают, что у нас расчет идет по ключевой ставке рефинансирования, с 2014 года она введена Банком России, можно много умных слов приводить, для чего она была введена, но, тем не менее, нас как практикующих юристов она интересует вот как физическая величина и объективно существующая на тот момент, которая применяется при том или ином расчете.

Да, безусловно, эти ставки рефинансирования, ставка банковского процента, который применялся ранее, он где-то примерно приближены, но, тем не менее, с точки зрения, опять же скажу, субъективного восприятия, когда получаешь исковое заявление и видишь, что лицо, которое подготовило исковое заявление, почему-то не знает, что применяется не ставка банковского процента, а ключевая ставка Банка России, ну, соответственно, формируется некое отношение к такому лицу.

Вопросы, связанные непосредственно с расчетом. Вопросы возникают в период, допустим, начисления либо процентов, либо неустойки. В данной ситуации, безусловно, необходимо руководствоваться тем документом, который определяет эту ответственность. Если это договор, значит, в договоре должно быть сформулировано очень четкое правило, когда наступает срок платежа и когда наступает период начала ответственности, т.е. берете буквально договор и буквально его читаете, как правило, в договоре пишется там срок оплаты такого-то платежа установлен до там такого-то числа, соответственно, если мы буквально толкуем до такого-то числа, то с такого-то числа должник считается просрочившим и с этого момента начисляет... начисление неустойки.

Если речь идет о какой-то отсрочке платежей, соответственно, этот период увеличивается на период отсрочки.

Я, может быть, безусловно, говорю какие-то прописные истины, но я именно говорю эти истины, исходя из того, что в практике зачастую я с этим ежедневно практически сталкиваюсь, поэтому нужно это проговорить еще в очередной раз.

Я еще раз выражаю надежду, что те лица, которые так делают, в этом зале не присутствуют.

А до какого момента начисляется неустойка или проценты, опять же этот вопрос был разрешен и проценты, соответственно, неустойка начисляется до дня погашения задолженности включительно, т.е. день начисления задолженности входит в период начисления ответственности.

Ну и раз мы уже заговорили о неустойке, необходимо, наверно, сказать о нашей злополучной статье 333 Гражданского кодекса РФ, которая предоставляет судам право на снижение такой неустойки.

Конституционный Суд в свое время определение от 23 июня 2016 года № 1316-О сформулировал правовую позицию о смысле ст. 333. Цитирую: «Данная статья в части, закрепляющей право суда уменьшить размер подлежащей к взысканию неустойки, если она является явно несоразмерной последствиям нарушения обязательства, по существу предписывает суду установить баланс между применяемой к нарушителю меры ответственности и размерам действительного ущерба, причиненного в результате конкретного правонарушения».

По мнению Конституционного Суда такой подход согласуется с положением ч. 3 ст. 17 Конституции РФ. Соответственно, речь идет о соблюдении некоего баланса и в судебной практике неоднократно высшими судебными инстанциями предпринимались попытки установить какие-то критерии этого баланса: какая ставка является соразмерной, какая ставка является несоразмерной.

Существует масса судебных актов, в том числе и в высшей судебной инстанции, которые пытаются такие критерии установить, но, к глубокому сожалению, четких критериев нет, и поэтому суд руководствуется внутренним убеждением, исходя все-таки из тех предположений, которые сформулированы судами и приводятся сторонами, исходя опять же, собственно, из формулировок судов.

Здесь можно выделить несколько доводов как в защиту как одной стороны, так и, собственно, другой стороны. Я, наверно, их озвучу все-таки.

Доводы в пользу кредитора. Почему неустойка не подлежит снижению? Как правило, они формулируются таким образом, что бремя доказываний несоразмерности неустойки и необоснованности выгоды кредитора возлагается на ответчика.

Далее, кредитор, возражая против заявления об уменьшении неустойки, не обязан доказывать возникновение у него убытков, но вправе представлять доказательство того, какие последствия имеют подобные нарушения обязательств для кредитора, действующего при сравнимых обязательствах разумно и обоснованно. При этом указать, например, на изменение средних показателей по рынку таких критериев как, например, процентные ставки по кредитам или рыночных цен на определенные виды товаров в соответствующий период, валютных курсов, ну и можно много приводить подобных примеров.

Далее сформулирована такая позиция, что доводы ответчика о том, что ему невозможно исполнить обязательства вследствие тяжелого финансового положения, о том, что он имеет задолженность перед другими кредиторами, о том, что наложение ареста на денежные средства или иное имущество ответчика не позволяет своевременно и в полном объеме исполнить обязательство, отсутствие бюджетного финансирования, исполнение обязательств контрагентами, добровольное погашение долга полностью и частично до предъявления или после предъявления иска в суд, а также наличие у должника обязанностей по уплате процентов по иным обязательствам, там заемные или еще какие-то проценты. Вот эти доводы по общему правилу и сами по себе не могут служить основанием для освобождения ответчика и снижения, соответственно, неустойки применительно к ст. 333.

Далее, доказательствами обоснованности размера неустойки могут служить данные о среднем размере платы по краткосрочным кредитам на пополнение оборотных средств, выдаваемыми банками предпринимателям либо физлицам в месте нахождения кредитора, ну и, соответственно, показатель инфляции за соответствующий период.

И еще один довод, или, вернее, подход – заявление ответчика о применении указанной статьи может быть сделано исключительно при рассмотрении дела судом первой инстанции или, соответственно, судом апелляционной инстанции при рассмотрении дела по правилам рассмотрения дел по первой инстанции.

Ну и доводы, которые можно сформулировать в пользу должника, почему неустойку все-таки следует снизить. Они сводятся тоже к четырем критериям: это несоразмерность и необоснованность выгоды могут выражаться, в частности, в том, что возможные размеры убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательств, значительно ниже начисленной неустойки.

Далее, при оценке несоразмерности неустойки последствием нарушения обязательств необходимо учитывать, что никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного поведения, т.е. рассматривается начисление неустойки как незаконное поведение.

Но опять же, если такой размер неустойки является чрезмерным или если заявлены требования взыскания договорной неустойки в виде сочетания штрафа и пени, то такая неустойка подлежит снижению судом, исходя из общей суммы пени и штрафа, т.е. и штраф тоже можно снизить применительно к статье 333.

Ну и, соответственно установив основания для уменьшения размера неустойки, суд снижает сумму такой неустойки.

Пленум, касающийся ответственности за нарушение обязательств... установил, ну можно сказать, что он установил 3 критерия снижения неустойки – это так называемый в обычных условиях размер неустойки может быть снижен исходя из двукратной, ну в данной ситуации ставки, ключевой ставки Банка России, т.е. это вот обычная норма применения такой.

Далее, выделяются исключительные случаи, когда размер неустойки может быть снижен исходя из однократной ставки, ключевой ставки Банка России. Ну и выделяются почему-то экстраординарные случаи, когда может быть снижен такой размер ниже однократной ставки Банка России.

Честно говоря, в практике судов, готовился, не нашел каких-то четких критериев вот по определению таких, и почему руководствовался Пленум такими подходами. Сразу скажу, что в практике судов Западно-Сибирского округа судами вышестоящими выработан подход возможности снижения неустойки, исходя из ставки в размере 0,1 % в день от суммы задолженности. Предполагается, что такая ставка является наиболее адекватной, которая позволяет компенсировать потери кредитора, ну и стимулировать должника к исполнению такого обязательства.

Сразу скажу, не знаю, почему именно такая ставка, потому что много было сломано копий и много было сломано судебных актов, когда применялись и более высокие ставки, снижались судами до более высоких ставок и снижались до более низких ставок, но почему-то вот принята такая норма, и я вас ориентирую, что в настоящий момент вот такая ставка считается адекватной. Безусловно, если вы докажете, что нужно снизить больше, ну давайте будем, конечно, рассматривать, т.е. это никто не может ограничить, поэтому если вы готовы доказать, то суды будут готовы рассмотреть.

Ну, соответственно, без заявления ответчика неустойка в принципе не может быть снижена. Данное требование касается только предпринимательских споров и Верховный Суд, вернее, и законодатель и Верховный Суд в своих разъяснениях дал однозначное указание, что при рассмотрении коммерческих предпринимательских споров неустойка применительно к 333-й статье Гражданского кодекса не может быть снижена без обоснованного мотивированного заявления ответчика. И, соответственно, существует уже достаточно много определений Верховного Суда, которые поправляли нижестоящие суды, когда суды, проявляя инициативу и установив высокий размер неустойки по своей инициативе без ходатайства ответчика, снижали неустойку, ну Верховный Суд даже там исходя из 0,5 % и там даже 1 % в день, Верховный Суд однозначно говорит: «Нет, без распоряжения соответствующего в эти правоотношения вмешиваться нельзя».

Далее, спорный вопрос связан с возможностью начисления неустойки на авансовые платежи. Ну применительно к этому вопросу приведу вот один пример. Не так давно Верховный Суд рассматривал подобный спор, он касался периодических, уплаты периодических платежей по энергоснабжению. Ресурсоснабжающая организация предъявила иск к потребителю о взыскании законной, повторю, неустойки за несвоевременную оплату услуг по передаче электроэнергии.

В данной ситуации речь именно шла об уплате промежуточных платежей, которые потребитель несвоевременно уплатил. Суды нижестоящие иск удовлетворили. Они сказали, что за нарушение сроков внесения промежуточных платежей законная неустойка взыскивается независимо от того, предусмотрена ли ее уплата соглашением сторон. Была подана кассационная жалоба в Верховный Суд, где заявитель, ссылаясь на п. 7... судебной практики, указал на то, что проценты за пользование чужими денежными средствами, ну или законная неустойка может быть начислена только за фактически принятое, но не оплаченное покупателем количество энергии за месяц лишь при наступлении срока оплаты именно за весь период, т.е. в момент окончательного расчета.

Ну, безусловно, Верховный Суд с позицией заявителя согласился и указал, что без согласованного сторонами условия об ответственности за нарушение сроков промежуточных платежей взыскание неустойки за их просрочку является незаконным.

Это один из очередных примеров, когда суд формулирует подход о том, что если стороны так договорились, то это возможно, если это не противоречит закону. Поэтому начисления неустойки на авансовые платежи или какие-то периодические платежи, безусловно, возможно, но только в случае, если стороны об этом знают и договорились.

Еще один спорный момент касается как раз распорядительных действий истцов при взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами в том случае, когда договором предусмотрена неустойка.

Статья 395 Гражданского кодекса, п. 4 устанавливает, что невозможно взыскать проценты за пользование чужими денежными средствами, если в договоре предусмотрена неустойка.

И высшие суды этот вопрос рассмотрели и на вопрос: «А что же делать? Подлежит ли отказу удовлетворение исковых требований, если заявлен процент? Когда должна быть заявлена неустойка?», то Верховный Суд ориентировал на следующий подход, когда суд установит, что заявлено требование о процентах, а должна быть заявлена неустойка, то суд должен вынести на рассмотрение сторон этот вопрос и предложить истцу каким-то образом уточнить исковые требования.

Здесь истец вправе каким-то образом увеличить, уменьшить, исходя из соответствующего расчета. Но если этого не сделано, такое вот неправильное заявление правового основания искового требования не является основанием для отказа удовлетворения исковых требований, соответственно, в этой ситуации суд применительно к ст. 330 или 332, взыскивает неустойку, но исходя из того размера, который заявил истец.

Как правило, проценты, они всегда меньше, чем неустойка, как правило. Поэтому вот в том размере, когда истец заявил там проценты, там в таком размере, в таком размере суд ее и взыскивает, но как неустойку, предусмотренную законом.

Еще один момент. Хотелось бы вернуться к государственным пошлинам, которых мы касались в начале выступления. Речь идет о предоставлении отсрочки или рассрочки государственной пошлины.

Да, безусловно, экономические реалии нашего сегодняшнего бизнеса таковы, что не все изначально могут заплатить государственную пошлину, ну тем более размер ее может быть достаточно большим при обращении в суд, поэтому предусмотрено законодателем право предоставления отсрочки или рассрочки соответствующей уплаты государственной пошлины и многие этим, безусловно, пользуются.

Но возникает вопрос: какие документы необходимо предоставить стороне для того, чтобы судом было удовлетворено такое ходатайство? Да, соответственно, в законодательстве такого перечня не установлено, но суды при рассмотрении таких вопросов руководствуются все-таки разъяснениями Пленума Высшего Арбитражного Суда от 11 июля 2014 года № 46 «О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах». И там установлен достаточно четкий

перечень тех документов и доводов, которые должен обосновать истец при обращении с соответствующим ходатайством.

В ходатайстве должны быть приведены соответствующие обоснования с приложением документов, свидетельствующих о том, что имущественное положение подателя жалобы не позволяет ему оплатить государственную пошлину в установленном порядке при подаче, соответственно, иска или жалобы.

Ну и к документам, устанавливающим такое имущественное положение, относятся подтвержденный налоговым органом перечень расчетных и иных счетов, наименования, адреса банков и других организаций, в которых эти счета открыты и подтвержденные банком данные об отсутствии на соответствующем счете денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины. Вот на этом моменте почему-то все остаются.

А дальше идет очень четко разъяснение: «...а также о наличии картотеки и данных об общей сумме задолженности владельца счета по исполнительным документам и платежным документам», т.е. в данной ситуации речь идет о том, что именно наличие картотеки и иных документов неисполненных, там исполнительных и иных неисполненных документов, могут свидетельствовать о действительной невозможности уплатить госпошлину.

Во всех иных случаях такая возможность, вернее, такая невозможность считается неподтвержденной.

Еще раз скажу, что практика, в том числе и судов Западно-Сибирского округа была достаточно разнородной, т.е. какими-то периодами принимались, потом не принимались, потом опять не принимались. Буквально, не буду врать, наверно, в августе или в сентябре получили информационное письмо от Арбитражного суда Западно-Сибирского округа, которым подтвержден однозначно подобный подход, т.е. при предъявлении ходатайства об отсрочке, рассрочке госпошлины необходимо приложить все перечисленные документы с учетом сведений о наличии картотеки.

Во всех иных случаях такие ходатайства не считаются подтвержденными.

Ну, безусловно, заявитель-истец может представить иные какие-то документы, доказательства, там сведения, не знаю, с единого госреестра прав на недвижимое имущество, из ГИБДД о том, что отсутствует вообще, всякое имущество отсутствует, мы ничего не можем продать для того, чтобы заплатить госпошлину, ну, наверно, это тоже подлежит рассмотрению по существу, но ключевым все-таки является вот наличие денежных средств на счетах на текущую дату.

Вот такой интересный момент, я думаю, что для вас, ну, наверно, и для судов так называемые непроцессуальные недостатки искового заявления. Да, такие недостатки нельзя назвать процессуальными, потому что они не препятствуют движению рассмотрения дела, но, тем не менее, все-таки формируют у суда некое отношение к субъекту, который подает подобный документ.

Отвлекусь, сразу из своей практики приведу пример, практики не судебной, имеется в виду, я когда-то в свое время работал помощником судьи, очень эмоциональной, очень такой резкой в суждениях, высказываниях. И когда в очередной раз на процессе, когда вел протокол, там чего-то повздорили стороны с судом и немой укор после заседания, она сказала: «А что ты хочешь»

А суд тоже человек». Поэтому когда мы говорим, кто осуществляет правосудие, на самом деле тоже люди, и нельзя говорить, что речь идет о каких-то бездушных машинах и механизмах, тем не менее, мы также воспринимаем через призму своего человеческого восприятия все механизмы, которые, ну все признаки, которые вы нам приносите.

Ну основные, которые касаются, ну мне бы хотелось указать, - это формулирование исковых требований. Хочется посоветовать о том, что требования должны быть как можно более четко сформулированы.

Вот два примера приведу. Исковое заявление порядка на 200 млн. взыскания задолженности. Вот не вру, формат А4, один лист, причем треть составляет наименование суда, истец – ответчик, в середине исковое заявление: заключен договор, договор не исполнен, сумма задолженности 280 там миллионов, прошу взыскать. Ну ссылки на нормы права, безусловно. То есть формальные требования соблюдены, да, все, что есть, наименование суда, истец, ответчик, требование со ссылками на закон, на нормативные акты, но прежде чем рассмотреть такое дело, суду необходимо выяснить фактические обстоятельства дела, а фактические обстоятельства дела подлежат выяснению, ну в данной ситуации, безусловно, нужно вызвать все стороны. А, как правило, если вот такой представитель заявляет вот подобный иск, он считает себя великим и он не ходит на процесс, ну все же понятно, что вы хотите от меня? Я заявил, вот все документы приложены, там разбирайтесь. И, соответственно, это вот некое напряжение, оно присутствует. Или наоборот, другой пример, цена иска там 7 – 8 тыс. руб. и на 12 листов у нас все расписано одиннадцатым шрифтом.

Хотелось бы, ну, предложить, не знаю, не нужно цитировать нормы, достаточно ссылки на нормы права. Все нормы, которые применяются ежедневно, мы знаем, т.е. сослался на какую-то норму, то суд уже понимает, о чем идет речь, не нужно цитировать. Вот эти все подчеркивают все редакторы текстовые, которые применяются, выделить один абзац одним шрифтом, другой абзац там мелким шрифтом, курсивом, там подчеркиванием. Это все здорово, наверно, где-то это и будет смотреться при какой-то презентации, когда вы будете докладывать о своих успехах и недостатках, но в данном случае мы все-таки говорим, что это все-таки судебный документ. Он подлежит некой оценке, в том числе и субъективной, поэтому в данной ситуации давайте будем этого избегать.

Ну и, соответственно, формулирование исковых требований применительно к тем расчетам и тем правам на иск, вернее, к тому праву на иск, о котором я уже говорил ранее, нужно более-менее формулировать. То есть истец полагает свое право нарушенным потому-то, потому-то и потому-то, истец полагает необходимым взыскать задолженность в таком-то размере потому-то, потому-то и основываясь на таких-то документах и доказательствах.

Поэтому не буду много говорить об этих непроцессуальных нарушениях, ну или не нарушениях, а, честно говоря, не знаю даже как их назвать, просто такой, извините, крик души.

Следующий вопрос, который хотелось бы осветить – это проблемы доказывания в арбитражном процессе. Не буду много теоретизировать по этому поводу, просто хотелось бы сказать о том, что обязанность по доказыванию все-таки лежит на сторонах. Но ч. 2 ст. 66 АПК дает ответ на вопрос: а кто все-таки отвечает за определение предмета доказывания в

арбитражном процессе? Цитирую: «Арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и принятия законного и обоснованного судебного акта до начала судебного заседания. Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле». Таким образом, делаем вывод о том, что субъектом все-таки ответственным за определение предмета доказывания, является суд.

Да, безусловно, истец вправе определить предмет доказывания, но, рассматривая спор, суд определяет, что подлежит доказыванию, какие обстоятельства, связанные с фактическими обстоятельствами дела подлежат доказыванию, эта прерогатива, безусловно, суда.

Ну и хотелось бы еще добавить, очень мало применяются такие институты как освобождение от доказывания. Почему-то стороны очень редко к ним оперируют, а это общеизвестные факты, это преюдициальные (предрешенные) факты и факты, признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения.

Вот последний институт соглашения между сторонами о признании каких-то фактов, ну практически никогда не используется, причем стороны говорят: «Да-да, мы это знаем». Вторая сторона говорит: «Ну да, мы это знаем, но как бы не знаем, выгодно нам это или невыгодно это наше знание». Вот такие соглашения, они на самом деле упрощают жизнь и суду и сторонам, т.е. ну как бы, исключая из предмета доказывания те какие-то обстоятельства, которые сторонами признаются, т.е. мы целый блок обстоятельств можем исключить и признать сторонами. Причем, как правило, это обстоятельство сторонам выгодно. А выгодно по каким основаниям? Вот смотрите, мы сейчас... Очень модный правовой принцип, который введен в арбитражный процесс – это принцип доступности, то есть если сторона в какой-то момент говорила о том, что нужно сделать вот так, то в другой момент она уже не может по-другому сказать, и если сторона признавала какие-то обстоятельства и это следует из каких-то документов, то они не вправе уже об этом говорить в противоположную сторону. Вот этот принцип, он очень активно сейчас судами применяется и внедряется. Ну это опять же идет от Верховного Суда, там они у нас много чего хорошего и интересного ввели в наш повседневный правовой лексикон, но, тем не менее.

Далее, по раскрытию доказательств. Ну, наверно, тоже я уже сказал, что обязанность по доказыванию обстоятельств лежит на сторонах, т.е. тут говорит: «Нужно доказать вот такие-то обстоятельства» и, пожалуйста, стороны, используя принцип состязательности судебного процесса, должны доказать суду, что эти обстоятельства были вот так, а не какие-то иначе.

Ну и последнее, там очень много моментов в теории, которая касается раскрытия доказательств вообще в принципе.

А самым последним и основным, на мой взгляд, является стадия оценки доказательств, поскольку только суд, когда оценивает то или иное доказательство, признает такое доказательство относимым, допустимым, достоверным доказательством и достаточным – это самый последний критерий, когда мы говорим о том, что все, этих доказательств достаточно или эти доказательства достаточны для подтверждения того или иного факта.

Опять же скажу, что это все относится к прерогативе суда и когда вам суд говорит там, что: «Нет, ребята, давайте мы еще чего-нибудь принесем». А вы говорите: «А у нас уже все. Мы ничего уже больше не можем». Это не так. Значит, суду недостаточно тех доказательств, для подтверждения или опровержения тех доказательств, представленных той или иной стороной.

Дальше хотелось бы затронуть вопросы добросовестного и разумного осуществления процессуальных прав и обязанностей.

Вопросы – ответы.

Ведущий специалист отдела организационного
обеспечения заседаний областной Думы

Т.Ю. Клименко