

Государственная Дума
103265, г. Москва,
ул. Охотный Ряд, д. 1,
stateduma@duma.gov.ru

Минюст России
19991, г. Москва, ул. Житная, д. 14,
ГСП-1,
expert@minjust.ru

394006, Управление Минюста России
по Воронежской области
г. Воронеж, ул. 9 Января, д. 36
zakon@minjust-vrn.ru.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам независимой антикоррупционной экспертизы
Татаровича Игоря Анатольевича, аккредитованного распоряжением
Министерства юстиции Российской Федерации от 13.07.2009 № 2232-р в
качестве независимого эксперта, уполномоченного на проведение
независимой антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и
проектов нормативных правовых актов

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 17 июля 2009 г. № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» и пунктом 4 Правил проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2010 г. № 96 «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов», проведена антикоррупционная экспертиза Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции Федерального закона от 02.07.2013 № 188-ФЗ) (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ).

В представленном Федеральном законе № 44-ФЗ выявлены коррупциогенные факторы.

1. В соответствии с частью 3 статьи 5 Федерального закона № 44-ФЗ Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по согласованию с федеральным органом

исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере информационных технологий, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, устанавливает порядок использования усиленных электронных подписей в единой информационной системе и на электронных площадках, порядок взаимодействия удостоверяющих центров с единой информационной системой и электронными площадками, ответственность таких удостоверяющих центров, а также совместно с федеральным органом исполнительной власти в области обеспечения безопасности устанавливает требования к сертификатам ключей проверки электронной подписи и ключам усиленной электронной подписи, используемым в единой информационной системе и на электронных площадках, в том числе с учетом обязательств, установленных международными договорами Российской Федерации.

Федеральный закон № 44-ФЗ вступает в силу с 01.01.2014 г. (за исключением отдельных положений). Однако по состоянию на 06.12.2013 г. указанные в части 3 статьи 5 Федерального закона № 44-ФЗ нормативные правовые акты не приняты.

В соответствии с приказом Минэкономразвития России от 14.06.2013 № 335 «Об исполнении плана мероприятий по реализации Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» их принятие запланировано в 2015 г.

Таким образом, на сегодняшний день часть 3 статьи 5 Федерального закона № 44-ФЗ содержит коррупциогенный фактор, предусмотренный подпунктом «ж» пункта 3 Методики проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2010 г. № 96 (далее - Методика) - отсутствие или неполнота административных процедур.

В целях устранения выявленного коррупциогенного фактора предлагается рекомендовать Минэкономразвитию России принять предусмотренные частью 3 статьи 5 Федерального закона № 44-ФЗ нормативные правовые акты до 01.01.2014 г.

2. В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Однако действующие нормативные правовые акты не раскрывают в чем заключаются указанные принципы, что является коррупциогенным фактором, предусмотренным подпунктом «в» пункта 4 Методики - юридико-лингвистическая неопределенность.

В целях устранения выявленного коррупциогенного фактора предлагается внести изменения в статью 8 Федерального закона № 44-ФЗ, указав особенности принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции.

3. Согласно части 2 статьи 12 Федерального закона № 44-ФЗ должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 указанного Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом" вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона (далее - нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления в соответствии со своей компетенцией в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, принимают правовые акты, регулирующие отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Данные правовые акты должны соответствовать нормативным правовым актам, указанным в частях 1 и 2 статьи 2 (часть 3 статьи 2 Федерального закона №44-ФЗ).

Учитывая указанные выше положения, в связи с наличием в Федеральном законе № 44-ФЗ большого количества отсылочных норм, а также несвоевременным принятием подзаконных нормативных актов не понятно, за что именно должностные лица заказчиков несут персональную ответственность.

Неполнота правового регулирования в сфере закупок создает предпосылки для злоупотребления правом со стороны контролирующих органов и может повлечь проявление коррупции (коррупциогенный фактор широта дискреционных полномочий – подпункт «а» пункта 3 Методики).

В целях устранения коррупциогенного фактора предлагается исключить в Федеральном законе № 44 –ФЗ отсылочные нормы. В статье 12 указать за какие именно нарушения должностные лица заказчиков могут быть привлечены к ответственности. Нормативно регламентировать действия должностных лиц заказчика, определив сроки, последовательность и содержание процедур при осуществлении конкретных видов закупок.

4. Согласно части 5 статьи 18 Федерального закона № 44-ФЗ по результатам мониторинга закупок, аудита в сфере закупок и контроля в сфере закупок конкретная закупка может быть признана необоснованной.

Вместе с тем, ни статья 18 и специальные статьи Федерального закона № 44-ФЗ, посвященные вопросам мониторинга и аудита не содержат сроков, условий и однозначных оснований принятия решения о признании конкретной

закупки необоснованной. Использование в части 5 статьи 18 Федерального закона № 44-ФЗ формулировки «может быть» позволяет правоприменителю действовать руководствуясь исключительно внутренним убеждением.

Вышеизложенное свидетельствует о наличии в части 5 статьи 18 Федерального закона № 44-ФЗ коррупционного фактора, предусмотренного подпунктом «а» пункта 3 Методики - широта дискреционных полномочий.

В целях устранения коррупционного фактора предлагается часть 5 статьи 18 Федерального закона № 44-ФЗ признать утратившей силу.

5. Частью 4 статьи 97 Федерального закона №44-ФЗ установлено, что мониторинг закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

По состоянию на 06.12.2013 г. порядок проведения мониторинга отсутствует.

Таким образом, на сегодняшний день часть 4 статьи 97 Федерального закона № 44-ФЗ содержит коррупционный фактор, предусмотренный подпунктом «ж» пункта 3 Методики - отсутствие или неполнота административных процедур.

В целях устранения выявленного коррупционного фактора предлагается внести изменения в статью 97 Федерального закона №44-ФЗ, исключив в ней отсылочную норму и дополнив статью 97 порядком проведения мониторинга.

6. Согласно части 5 статьи 25 Федерального закона №44-ФЗ порядок проведения совместных конкурсов и аукционов устанавливается Правительством Российской Федерации.

По состоянию на 06.12.2013 г. указанный порядок не принят.

Следовательно часть 5 статьи 25 Федерального закона № 44-ФЗ содержит коррупционный фактор, предусмотренный подпунктом «ж» пункта 3 Методики - отсутствие или неполнота административных процедур

В целях устранения выявленного коррупционного фактора предлагается внести изменения в статью 25 Федерального закона №44-ФЗ, исключив в ней отсылочную норму и изложив в статье 25 порядок проведения совместных конкурсов.

06.12.2013 г.

(подпись независимого эксперта)

И.А. Татарович