Приложение №1

**Дополнительные предложения РСПП по совершенствованию Федерального Закона №223 от 17.08.11 "О закупках товаров, работ , услуг отдельными видами юридических лиц»**

Предлагается исключить из-под действия Закона ряд видов деятельности и ряд закупок. А именно:

1. Исключить из числа заказчиков те негосударственные публичные компании, которые не осуществляют монопольные или иные регулируемые виды деятельности, хозяйственно не связаны с деятельностью основных (материнских) компаний, и не влияют на их операционные расходы и на величину тарифа.

Обоснование: Основной бизнес таких компаний не относится к отраслям, регулируемым государством. Такие компании обладают самостоятельными стимулами экономии издержек, и при этом в рамках 223-ФЗ они сталкиваются с рисками снижения конкурентоспособности.

2. Исключить из числа заказчиков компании с государственным и муниципальным участием, осуществляющие свою нерегулируемую деятельность на рынках, находящихся в состоянии конкуренции.

Обоснование: При наличии реальной конкуренции на рынке возложение на компании обязанностей по 223-ФЗ поставит их в неравное положение по сравнению с  конкурентами, раскроет конфиденциальную информацию о компании и ее планах закупок, лишит предприятие оперативности в реагировании на вызовы рынка.

3. Исключить из перечня отношений, регулируемых 223-ФЗ, закупку товаров, работ, услуг, не относящихся к естественно-монопольной и иным видам регулируемой деятельности.

Обоснование: В действующей редакции 223-ФЗ у заказчиков предусмотрено (помимо конкурсов и аукционов) несколько возможностей закупать товары, работы и услуги:

1) путем установления процедур закупок, минимальных по времени и затратам (запрос предложений, котировки, конкурентные переговоры и т.п.)

2) у единственного источника

3) установить в положении о закупке, что закупка ряда товаров, работ, услуг не входит в сферу действия положения о закупке.

Вместе с тем, к третьему способу заказчик не вправе прибегнуть, не нарушив требования закона, которым выведенные из-под сферы регулирования закупки строго регламентированы.

Первый и второй способ связан с объективным обоснованием выбора заказчиком именно таких способов закупки, но всегда имеется риск обжалования такой позиции у регулятора, который вправе дать иную оценку ситуации.

В этой связи предлагается вывести из сферы действия 223-ФЗ ряд закупок, которые не связаны напрямую с естественно-монопольными видами деятельности, что будет способствовать реализации целей 223-ФЗ, в том числе в части эффективности использования денежных средств.

4) Исключить из сферы действия закона № 223-ФЗ  финансовые операции (в том числе, банковские услуги), для закупки которых не подходят прописанные законом процедуры, ориентированные на закупку товаров, работ, услуг.

Обоснование: В связи с тем, что третьим антимонопольным пакетом с 06.01.2012 закупка финансовых услуг у финансовых организаций субъектами естественных монополий выведена из статьи 18 Закона о конкуренции, представляется логичным исключить из сферы действия 223-ФЗ выбор финансовых организаций для нужд госкомпаний в целом.

5) Исключить из отношений, регулируемых законом 223-ФЗ, услуги, выполняемые на железнодорожном транспорте в местах необщего пользования, услуги водоснабжения и (или) водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры, оказываемых организациями, не наделёнными статусом гарантирующего поставщика.

 Обоснование: Действующие законодательство предусматривает, что указанные виды деятельности, кроме отнесения их к естественно-монопольным, являются еще и регулируемыми. Так как в тарифы организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, в том числе включаются затраты связанные на закупку товаров, работ и услуг, для обоснования исключения указанных видов деятельности требуется экономическое обоснование. С учетом изложенного, считаем, что из под регулирования Закона № 223-ФЗ возможно вывести закупки товаров, работ, услуг, которые непосредственно не включаются в тарифы устанавливаемые для указанных в ФЗ № 223-ФЗ компаний.

К сожалению, не для всех компаний введение порога 10% от стоимости годовой выручки способно решить указанную выше проблему. Под действие нормы о 10 % не попадут в частности компании у которых есть пути не общего пользования и подвижной состав, но которые не оказывают платных услуг сторонним организациям (например те, которые подвозят сырье и материалы на заводы и увозят оттуда свою же готовую продукцию).  Их нахождение в зоне регулирования обусловлено формальными причинами истекающими из норм 147-ФЗ относящего к естественным монополиям определенные виды деятельности индустрии железнодорожных перевозок. Они не продают своих услуг другим компаниям, но стоимость этих услуг включена в цену продукции. При этом, для горнодобывающей промышленности, где длина путей необщего пользования достигает 120 - 300 км,  доля затрат на перевозку с борта разреза до магистральной ж.д. может при цене ФСА быть значительной и расчетным методом превышать 10% годовой выручки (с учетом погрузочно-разгрузочных работ и т.п.). При этом всем очевидно, что реальным потребителем услуг является само предприятие (никто другой услугами этих тупиковых веток не пользуется), но формально в действующей редакции 147-ФЗ и 223- ФЗ, практически все указанные предприятия будут вынуждены руководствоваться 223-ФЗ для организации закупок.

6) Исключить из- под регулирования Федерального закона № 223-ФЗ закупку товаров, работ, услуг, приобретаемых по регулируемым ценам.

Обоснование: Поскольку такие тарифы (цены) на товары, работы, услуги установлены государственными регуляторами в соответствии  с действующим законодательством, обязательность проведения процедур закупок приведет к необоснованному расходованию денежных средств на сами процедуры закупки, хотя поставщик будет фактически единственным и его цена не изменится.

В качестве примера можно привести:

Постановление Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 №643 «О государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок».

Приказ Федеральной службы по тарифам от 13.03.2012 № 26-с/1 «Об утверждении тарифов на услугу почтовой связи по пересылке внутренней письменной корреспонденции (почтовых карточек, писем, бандеролей), предоставляемую ФГУП "Почта России"».

7) Исключить из сферы действия закона № 223-ФЗ  сделки, связанные с куплей-продажей электрической энергии на зарубежных электроэнергетических рынках.

Обоснование: Согласно части 4 статьи 8 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» договоры купли-продажи электрической энергии для целей технологического обеспечения совместной работы заключаются в соответствии с правилами оптового рынка и соглашениями о совместной работе с электроэнергетическими системами иностранных государств, поэтому подлежат выводу из сферы действия 223-ФЗ.

8) Исключить из сферы действия закона № 223-ФЗ  сделки, связанные с куплей-продажей электроэнергии на оптовом рынке электроэнергии и мощности.

Обоснование: Оптовый и розничный рынки электрической энергии и мощности являются сферой обращения  особых товаров - электрической энергии и мощности в рамках Единой энергетической системы России в границах единого экономического пространства Российской Федерации с участием крупных производителей и крупных покупателей электрической энергии и мощности, а также иных лиц, получивших статус субъекта оптового рынка и действующих на основе [правил](consultantplus://offline/ref=022112F8A80D9467C1CD9B6CDADFD26E5BC8D761E199165A59459898B8518C0D12DB5B62C650034Ep8hBM) оптового рынка и основных положений розничного рынка. Данная ситуация в целом не позволяет применять требования Закона о закупках при приобретении/продаже электрической энергии (мощности), т.к. это будет противоречить специальным нормам, регулирующим осуществление электроэнергетической деятельности на рынках электрической энергии.

Так, например, поскольку постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 №1172 «Об утверждении Правил оптового рынка электрической энергии и мощности и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам организации функционирования оптового рынка электрической энергии и мощности» предусмотрен отдельный порядок торговли на оптовом рынке электроэнергии, сделки, связанные с куплей-продажей электроэнергии на оптовом рынке электроэнергии и мощности должны быть исключены из сферы действия 223-ФЗ.