

КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ В ЗАКУПКАХ



Конфликт интересов — ситуация, при которой личная заинтересованность должностного лица влияет или может повлиять на правильное, объективное и беспристрастное исполнение им своих обязанностей. Личная заинтересованность возникает, когда могут получить деньги, имущество, результаты выполненных работ или любую выгоду:

- само должностное лицо;
- его близкие родственники;
- связанные с ним его родственниками граждане или организации.

Закон о противодействии коррупции (ч. 1 и 2 ст. 10 Закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ).

Статья 14.1 Федерального закона от 02.03.2007 № 25-ФЗ «О муниципальной службе»

предусматривает действия по выявлению, урегулированию и предотвращению конфликта интересов на муниципальной службе

Трудовой кодекс Российской Федерации предусматривает в случае непринятия работником мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов, стороной которого он является, применение взыскания в виде увольнения

Правила контрактной системы разъясняют понятие как случай, при котором руководитель заказчика, член комиссии по закупкам, начальник контрактной службы или контрактный управляющий находятся в близкородственных или брачных отношениях с участником закупки.

Пункт 9 части 1 статьи 31 Закона No 44-ФЗ уточняет перечень таких отношений и распространяет их на участвующих в закупках физлиц, а также физлиц участвующих юрлиц:

- выгодоприобретателей;
- единоличных исполнительных органов хозобщества (директор, генеральный директор, управляющий, президент и др.);
- членов коллегиального исполнительного органа хозобщества;
- руководителей учреждения или унитарного предприятия;
- других органов управления юрлиц — участников закупки.

Каждый из участников закупки должен подтверждать, что у него нет конфликта интересов с заказчиком.

Запрещенные виды отношений:

- брак;
- близкое родство:
 - родственники по прямой восходящей и нисходящей линии (родители и дети, дедушки, бабушки и внуки);
 - полнородные и неполнородные (имеющие только общих отца или мать) братья и сестры;
- отношения усыновитель/усыновленный

Выгодоприобретатель - физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять

Проверяем:

<https://pb.nalog.ru/>

<http://zakupki.gov.ru/>

<https://egrul.nalog.ru/>

- Сведения о физических лицах, являющихся руководителями или учредителями (участниками) нескольких юридических лиц
- Адреса, указанные при государственной регистрации в качестве места нахождения несколькими юридическими лицами

Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.09.2016):

*Государственный (муниципальный) контракт, заключенный при наличии конфликта интересов между победителем торгов и заказчиком, является **ничтожным**.*

Документальное подтверждение соответствия

- требование п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ: отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов

Обязательным документом, подтверждающим соответствие указанному требованию, является декларация о соответствии участника закупки, которая включается в состав заявки. Указанная декларация должна быть совершена в письменной форме в соответствии с п. 2 ст. 434 ГК РФ.

Пример

По заявлению прокуратуры Ярославской области Ярославским УФАС России было возбуждено дело N 03-03/14-15 по признакам нарушения ООО "Альянс" требований ч. 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции.

- ООО "Альянс" предоставило недостоверные сведения о своем соответствии п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе на выполнение работ по строительству газовых сетей к многоквартирным жилым домам в г. Переславле-Залесском.

Аукционная комиссия администрации г. Переславля-Залесского признала заявку ООО "Альянс" соответствующей требованиям документации о закупке. ООО "Альянс" стало победителем электронного аукциона.

- Однако между ООО "Альянс" (участником закупки) и администрацией (заказчиком) г. Переславля-Залесского фактически имел место конфликт интересов, поскольку руководитель заказчика состоял в браке с физическим лицом, являющимся выгодоприобретателем. Следовательно, декларация ООО "Альянс" о своем соответствии п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ содержала недостоверную информацию. При этом антимонопольный орган установил, что общая сумма полученного ООО "Альянс" дохода от исполнения муниципального контракта составила 4 675 412,40 руб. с учетом НДС.

Комиссия Ярославского УФАС России признала ООО "Альянс" нарушившим ст. 14.1 Закона о защите конкуренции. В качестве акта недобросовестной конкуренции были квалифицированы действия ООО "Альянс" по представлению недостоверных сведений о соответствии требованию п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ: это привело к нарушению прав иных участников электронного аукциона, которые могли одержать победу путем добросовестной конкуренции.

- На основании данного решения в адрес ООО "Альянс" было выдано обязательное для исполнения предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, в сумме 3 962 213,90 руб.

ООО "Альянс" не согласилось с решением и предписанием антимонопольного органа и обратилось в арбитражный суд. Однако суды трех инстанций приняли сторону антимонопольного органа.

- Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 31.08.2016 по делу N А82-9874/2015

- Хозяйственное общество, принимавшее участие в открытом конкурсе на право заключения муниципального контракта на поставку товара, задекларировало отсутствие конфликта интересов, посчитав, что близкое родство заместителя руководителя контрактной службы заказчика с одним из членов совета директоров общества, являющегося его внуком, не препятствует участию в открытом конкурсе.
- По результатам рассмотрения заявки хозяйственного общества на участие в открытом конкурсе конкурсная комиссия заказчика признала ее соответствующей требованиям пункта 9 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ.
- Антимонопольный орган в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о государственных закупках пришел к выводу о наличии конфликта интересов в указанном случае и выдал предписание заказчику об отстранении хозяйственного общества от участия в определении поставщика.
- Учреждение (заказчик) обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными решения и предписания антимонопольного органа.
- Отказывая в удовлетворении заявленного требования, арбитражный суд первой инстанции отметил, что пунктом 9 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ определен круг лиц, участие которых в процедуре закупки предполагает наличие конфликта интересов, а именно: руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий.

Указанную норму необходимо применять с учетом закрепленных в статье 6 Закона N 44-ФЗ принципов контрактной системы в сфере закупок, обеспечивающих гласность и прозрачность осуществления государственных и муниципальных закупок и направленных на предотвращение коррупции и недопущение ограничения конкуренции, что корреспондирует требованиям пунктов 1 и 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ).

- В рассматриваемом деле, несмотря на то, что должность заместителя руководителя контрактной службы заказчика не включена в перечень, содержащийся в указанной норме, судом установлен конфликт интересов ввиду того, что полномочия руководителя контрактной службы заказчика и его заместителя являются тождественными по функциональным обязанностям, позволяют влиять на процедуру закупки и результат ее проведения. Как руководитель, так и заместитель руководителя контрактной службы заказчика несут ответственность за принятие решений при осуществлении закупок заказчиком. Кроме того, при рассмотрении дела судом установлено, что в соответствии с должностной инструкцией заместитель руководителя контрактной службы имеет полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (часть 6 статьи 38 Закона N 44-ФЗ).

При названных обстоятельствах допуск к участию в открытом конкурсе хозяйственного общества приведет или может привести к ограничению или устранению конкуренции, в том числе к созданию преимущественных условий участия в закупке, к координации деятельности участника закупки и заказчика, нарушению порядка определения победителя закупки.

- Таким образом, в силу части 9 статьи 31 Закона N 44-ФЗ, комиссия по осуществлению закупок и/или заказчик в данном случае были обязаны устранить хозяйственное общество от участия в определении поставщика.

Участник закупки должен соответствовать требованиям об отсутствии конфликта интереса с момента подачи им заявки на участие в электронном аукционе и до момента выявления победителя.

Заявка, поданная участником закупки, который впоследствии был объявлен победителем торгов, соответствовала требованиям п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ (имелась декларация об отсутствии конфликта интересов), и между участником закупки и заказчиком на момент подачи заявки отсутствовал конфликт интересов.

Впоследствии в период проведения конкурсных процедур (до выявления победителя) возникло основание, свидетельствующее о конфликте интересов между указанными лицами: супруг члена комиссии по осуществлению закупок купил 12 процентов голосующих акций акционерного общества - участника закупки (поставщика). Суд пришел к выводу, что обеспечение конкурентной среды посредством соблюдения требования закона об отсутствии между участниками закупки и заказчиком конфликта интересов необходимо на всем протяжении организации и проведения закупок: с момента подачи участниками закупки заявок, содержащих декларацию об отсутствии конфликта интересов, до момента выявления победителя. Таким образом, участник должен был быть отстранен на последнем этапе проведения закупки.

Действия, которые могут быть квалифицированы как коррупционные в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, характеризуются следующими особенностями:

- совершаются специальными субъектами (как правило, наделенными полномочиями в сфере закупок);
 - совершаются благодаря служебному положению и полномочиям соответствующего должностного лица;
 - непременно направлены на получение личной выгоды должностным лицом заказчика;
 - направлены, в том числе, на удовлетворение интересов лица, предлагающего должностному лицу предоставление той или иной формы вознаграждения (например, взятки и т.д.);
 - выполняются должностным лицом умышленно;
 - нарушают законные интересы государства.
- Как правило, указанные особенности в совокупности характеризуют действие как возможно коррупционное. Наличие указанных особенностей устанавливается в ходе аналитических мероприятий.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- В конкурентных процедурах по определению поставщика (подрядчика, исполнителя) участвует организация, в которой работает близкий родственник члена конкурсной (аукционной, котировочной) комиссии либо должностного лица заказчика, от которого зависит определение поставщика (подрядчика, исполнителя).
- В конкурентных процедурах участвует организация, в которой у члена конкурсной (аукционной, котировочной, приемочной) комиссии либо должностного лица заказчика, от которого зависит определение поставщика (подрядчика, исполнителя), имеется доля участия в уставном капитале, либо указанные лица являются соучредителями данной организации.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Должностное лицо, занимающее должность руководителя, заместителя руководителя заказчика, либо должностное лицо заказчика, непосредственно участвующее в осуществлении конкретной закупки, либо член конкурсной (аукционной, котировочной) комиссии ранее выполняли трудовые функции в организации, подавшей заявку на участие в конкурентной процедуре.
- В организации или в органе управления юридического лица, подавшего заявку на участие в конкурентной процедуре, работает лицо, ранее являвшееся руководителем, заместителем руководителя заказчика, либо входившее в состав конкурсной (аукционной, котировочной, приемочной) комиссии заказчика, либо задействованное в проведении закупок, для участия в которых указанная организация ранее подавала заявку, либо осуществлявшее в отношении данного органа контрольные или надзорные функции.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Сотрудник заказчика участвует в принятии решения о закупке товаров, являющихся результатами интеллектуальной деятельности, исключительными правами на которые обладает он сам, его родственники или иные лица, с которыми связана личная заинтересованность данного сотрудника.
- Сотрудник заказчика и (или) его родственники, либо члены конкурсной (аукционной, котировочной, приемочной) комиссии владеют ценными бумагами организации, подавшей заявку на участие в конкурентной процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Сотрудник заказчика, его родственники или иные лица, с которыми связана личная заинтересованность данного сотрудника, получают подарки или иные блага (бесплатные услуги, скидки, ссуды, оплата развлечений, отдыха, транспортных расходов и т.д.) от физических лиц и (или) организаций, участвующих в конкурсных процедурах или с которыми заключен государственный контракт.
- Должностное лицо, заведомо осведомленное о том, что работы по ремонту автомобильных дорог, предусмотренные муниципальным контрактом, полученным организацией, будут произведены не данной организацией, а иным лицом, не располагающим соответствующими ресурсами, за незаконное вознаграждение осуществляло общее покровительство и попустительство при проведении контроля работ по ремонту дорог в рамках контракта.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Должностное лицо без проведения конкурентных процедур заключило два государственных контракта на реконструкцию автомобильных дорог, а также государственный контракт на проведение строительного контроля на выполнение данных работ.
- Для достижения благоприятных для «лояльного» подрядчика результатов рассмотрения проектов сметных нормативов (экспертизы проектной документации, аудита предложений о закупках «под ключ») налаживается «неформальное» взаимодействие с организациями, оказывающими соответствующие услуги.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Бывшая супруга (бывший супруг) должностного лица - начальника отдела органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации является генеральным директором и учредителем организации, осуществляющей выполнение работ по договорам субподряда с организациями-победителями соответствующих закупочных процедур, при этом служащий не скрывает, что они продолжают проживать вместе в одном жилом помещении, ведут совместное хозяйство, совместно воспитывают несовершеннолетних детей, что свидетельствует о наличии между ними близких отношений. Поскольку среди документов, представляемых организациями-победителями соответствующих закупочных процедур, которые рассматривает начальник отдела, акты сдачи-приемки выполненных работ и счета-фактуры, отражающие сведения об объемах выполненных работ, содержащие информацию о субподрядчиках по государственному контракту и их руководителях, начальнику отдела было заранее достоверно известно об участии в выполнении рассматриваемых работ организации, возглавляемой и учрежденной его бывшей супругой (ее бывшим супругом). Напрямую влияет на получение дохода бывшей супругой (бывшим супругом) служащего в виде дивидендов и заработной платы, выплачиваемых организацией-субподрядчиком, возможность приемки у исполнителя работ, несоответствующих требованиям государственного контракта, непредъявления штрафных санкций за несвоевременное и некачественное выполнение работ, что приводит к необоснованной приемке и оплате работ.

Типовые ситуации, содержащие признаки наличия личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, при закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:

- Заказчик в случае обязательного проведения экспертами, экспертными организациями экспертизы предусмотренных контрактом поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг заключает контракт с «лояльными» заказчику и (или) поставщику (подрядчику, исполнителю) экспертами, экспертными организациями
- Участие в аукционе лиц, аффилированность которых сама по себе создает условия для конфликта интересов (например, созданного администрацией города - заказчиком юридического лица, если в состав его органов управления входят руководители администрации).

Распространенные коррупционные схемы в сфере закупок товаров, работ и услуг можно условно классифицировать в соответствии с этапами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей):

На этапе разработки документации об электронном аукционе, конкурсной документации, проектов контрактов, обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены за единицу товара, работы, услуги:

- в одной закупке объединяются разнородные товары, работы, услуги таким образом, чтобы ограничить конкуренцию и привлечь к исполнению заказа конкретного поставщика, аффилированного с заказчиком;
- характеристики товара, работы или услуги определены таким образом, что он (она) может быть приобретен только у одного поставщика, аффилированного с заказчиком;
- установление со стороны заказчика чрезвычайно коротких сроков для реализации исполнения контракта, при которых исполнение контракта возможно только заранее подготовленным поставщиком - участником возможной коррупционной схемы;

Распространенные коррупционные схемы в сфере закупок товаров, работ и услуг можно условно классифицировать в соответствии с этапами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей):

На этапе разработки документации об электронном аукционе, конкурсной документации, проектов контрактов, обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены за единицу товара, работы, услуги:

- установление заведомо неконкурентной цены контракта с нарушением установленных Законом № 44-ФЗ требований к определению и обоснованию начальной максимальной цены контракта, что будет неинтересно другим потенциальным поставщикам;
- выбор единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) исходя из личной заинтересованности (прямой или косвенной) должностного лица заказчика.

В соответствии с требованиями Закона №44-ФЗ в случае выявления конфликта интересов должностных лиц заказчика и участника закупки (пункт 9 части 1 статьи 31 Закона №44-ФЗ):

- комиссия по осуществлению закупок обязана отстранить участника закупки от участия в определении поставщика, а заказчик - отказаться от подписания контракта с победителем конкурса (победителем запроса котировок) с момента выявления между участником закупки и заказчиком конфликта интересов (часть 9 статьи 31 Закона №44-ФЗ);
- контракт, заключённый между победителем торгов и заказчиком, при наличии между ними конфликта интересов, перечисленных в пункте 9 части 1 статьи 31 Закона №44-ФЗ, подлежит расторжению (пункт 1 части 15 статьи 95 Закона №44-ФЗ).

Отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), отказ от заключения с ним контракта или расторжение контракта на основании вышеуказанных положений Закона №44-ФЗ производится только случае выявления конфликта интереса между участником закупки и руководителем заказчика, членом комиссии по осуществлению закупок, руководителем контрактной службы заказчика, контрактным управляющим.

Законопроект №1145363-7

О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Статья 1

Дополнить статью 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2011, № 30, ст. 4571; 2013, № 52, ст. 6961; 2015, № 27, ст. 3947, 4001; № 29, ст. 4375; 2018, № 1, ст. 89; 2020, № 31, ст. 5009) частями 7¹ - 7³ следующего содержания:

"7¹. Руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок обязаны при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ "О противодействии коррупции".

7². Членами комиссии по осуществлению закупок не могут быть:

- 1) физические лица, имеющие личную заинтересованность в результатах закупки (определения поставщика (исполнителя, подрядчика) при осуществлении конкурентной закупки), в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в закупке или состоящие в штате организации, подавшей заявку на участие в закупке, являющиеся руководителями организаций, подавших заявки на участие в закупке. Понятие "личная заинтересованность" используется в значении, указанном в Федеральном законе от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ "О противодействии коррупции";
- 2) физические лица, являющиеся участниками (акционерами) организаций, подавших заявки на участие в закупке, членами их органов управления, кредиторами указанных участников закупки;
- 3) иные физические лица в случаях, определенных положением о закупке.

7³. Член комиссии по осуществлению закупок обязан незамедлительно сообщить заказчику, принявшему решение о создании комиссии, о возникновении обстоятельств, предусмотренных частью 7² настоящей статьи. В случае выявления в составе комиссии физических лиц, указанных в части 7² настоящей статьи, заказчик, принявший решение о создании комиссии, обязан незамедлительно их заменить другими физическими лицами, соответствующими требованиям, предусмотренным положениями части 7² настоящей статьи."

Статья 2

Внести в Федеральный закон от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ
"О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг
для обеспечения государственных и муниципальных нужд следующие изменения:

1) пункт 9 части 1 статьи 31 изложить в следующей редакции:

"9) отсутствие у участника закупки обстоятельств, при которых должностное лицо заказчика (руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий) и (или) его супруг (супруга), близкий родственник по прямой восходящей или нисходящей линии (отец, мать, бабушка, дедушка, сын, дочь, внук, внучка), полнородный или неполнородный (имеющих общих отца и мать) брат (сестра), лицо, усыновленное указанным должностным лицом заказчика, либо усыновитель этого должностного лица является:

- а) физическим лицом (в том числе зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя), являющимся участником закупки;
- б) руководителем, единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, учредителем, членом коллегиального органа унитарной организации, являющегося участником закупки;
- в) единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, выгодоприобретателем корпоративного юридического лица, являющегося участником закупки. Выгодоприобретателем для целей настоящей статьи является физическое лицо, которое владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества.";

2) статью 38 дополнить частью 7 следующего содержания:

"7. Руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель, работники контрактной службы, контрактный управляющий обязаны при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ

"О противодействии коррупции".";

3) в статье 39:

а) часть 6 изложить в следующей редакции:

"6. Членами комиссии не могут быть:

1) физические лица, которые были привлечены в качестве экспертов к проведению экспертной оценки конкурсной документации, заявок на участие в конкурсе, осуществляемой в ходе проведения предквалификационного отбора, оценки соответствия участников конкурса дополнительным требованиям;

2) физические лица, имеющие личную заинтересованность в результатах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в таком определении или состоящие в штате организации, являющиеся руководителями организаций, подавших такие заявки. Понятие

"личная заинтересованность" используется в значении, указанном в Федеральном законе от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ

"О противодействии коррупции";

3) физические лица, являющиеся участниками (акционерами) организаций, подавших заявки на участие в закупке, членами их органов управления, кредиторами указанных участников закупки;

4) должностные лица органов контроля, указанных в части 1 статьи 99 настоящего Федерального закона, непосредственно осуществляющие контроль в сфере закупок.";

б) часть 7 дополнить предложениями следующего содержания:

"Член комиссии обязан незамедлительно сообщить заказчику, принявшему решение о создании комиссии, о возникновении обстоятельств, предусмотренных частью 6 настоящей статьи. В случае выявления в составе комиссии физических лиц, указанных в части 6 настоящей статьи, заказчик, принявший решение о создании комиссии, обязан незамедлительно их заменить другими физическими лицами, соответствующими требованиям, предусмотренным положениями части 6 настоящей статьи.».

Стандарт закупочной деятельности ФАС

1. Установление в положении о закупке запрета на координацию деятельности участников закупок, ведение переговоров, не предусмотренных положением о закупке, нарушение конфиденциальности сведений, содержащихся в заявках, предложениях участников закупки

Положениями Закона о закупках не установлены запреты в части представления при проведении закупок преимущественных условий участия хозяйствующим субъектам.

Вместе с тем, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции указывает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Стандарт закупочной деятельности ФАС

2. Установление в положении о закупке запрета на конфликт интересов при осуществлении закупочной деятельности

Одной из целей регулирования Закона о закупках является предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для соблюдения указанного принципа и достижения эффективности осуществления закупочной деятельности, заказчикам целесообразно установить в положении о закупке, а также иных нормативных актах заказчика требования об отсутствии у лиц, принимающих значимые решения при проведении закупок (сотрудники заказчика, организатора закупок, инициатора закупок, члены комиссий – далее также Сотрудники заказчика), личной или иной заинтересованности в результате проведенной закупки, в частности:

- - в случае, если заказчиком привлечены к проведению экспертной оценки документации и заявок на участие в закупке, сторонние «внешние» эксперты, такие лица должны быть независимыми и не могут являться Сотрудниками заказчика, в том числе осуществляющими выбор победителя закупки;

- Сотрудники заказчика не должны быть лично заинтересованы в результатах проводимой закупки, в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в такой закупке или состоящие в штате организаций, подавших данные заявки, либо физические лица, на которых способны оказать влияние участники закупки (в том числе физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами указанных участников закупки), либо физические лица, состоящие в браке с руководителем участника закупки, либо являющиеся близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями руководителя или усыновленными руководителем участника закупки.

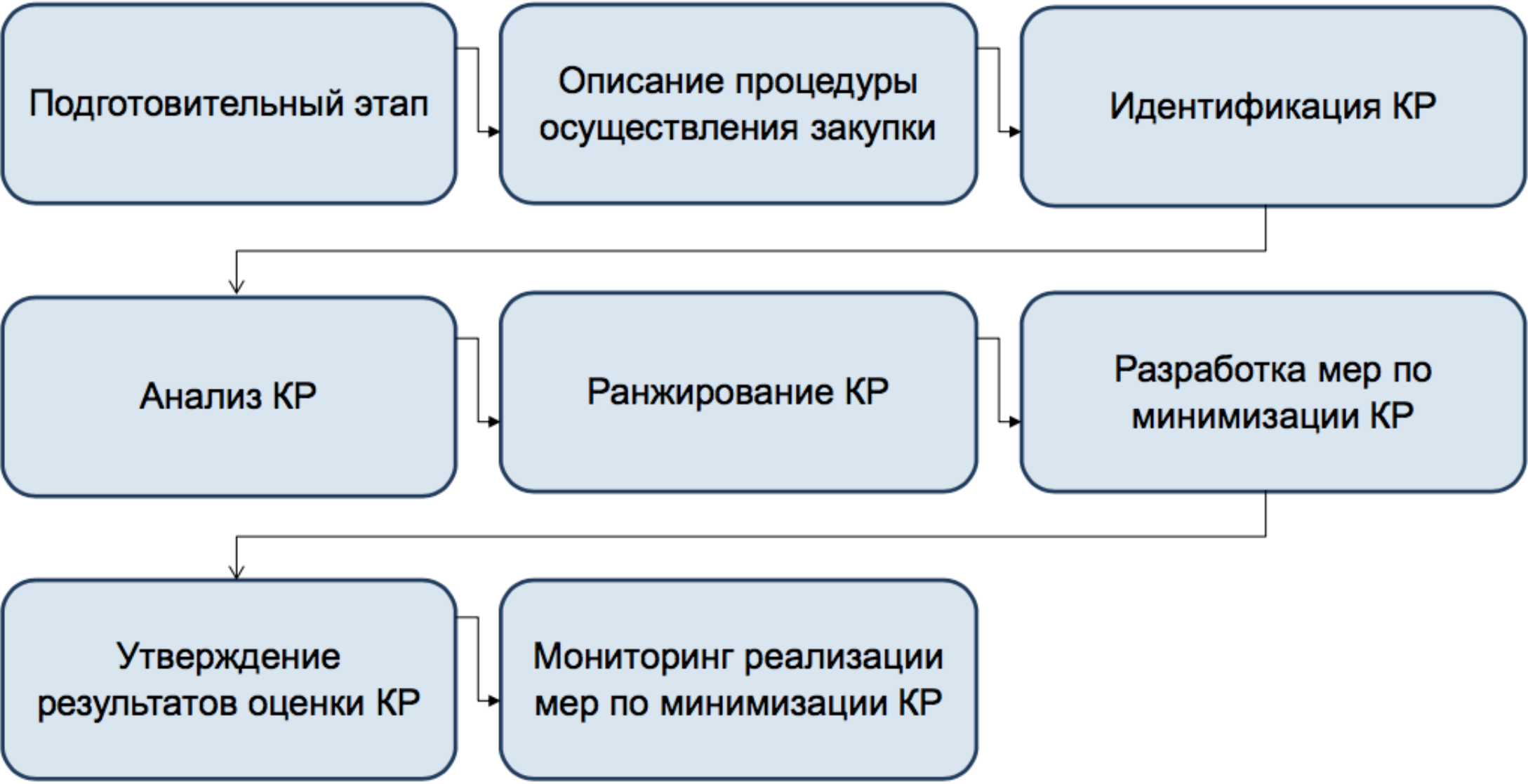
При этом в случае выявления у сотрудников заказчика конфликта интересов следует произвести замену его другим физическим лицом, который лично не заинтересован в результатах закупки и на которого не способны оказывать влияние участники закупок.

Кроме того, с целью недопущения участия в закупках недобросовестных участников, в положении о закупке целесообразно предусмотреть обязанность участника закупки продекларировать в заявке на участие в закупке отсутствие у него и его должностных лиц конфликта интересов с сотрудниками заказчика. Также в положении о закупке заказчик вправе установить в качестве основания для отклонения заявки от участия в процедуре закупки представление участником закупки в составе заявки недостоверных сведений.

В мае 2020 года Минтруд России выпустил **Методические рекомендации по проведению** в организациях, осуществляющих закупки в соответствии с 44-ФЗ и 223-ФЗ, **работы, направленной на выявление личной заинтересованности** государственных и муниципальных служащих, работников при осуществлении таких закупок, которая приводит или может привести к **конфликту интересов**

- Меры по выявлению и урегулированию личной заинтересованности должны приниматься прежде всего организациями, участвующими в закупках для обеспечения государственных и муниципальных нужд, поскольку требование о недопущении конфликта интересов установлено для них на законодательном уровне (п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона No 44-ФЗ). Однако данные рекомендации применимы к любой компании, которая взаимодействует с контрагентами, поскольку неурегулированный конфликт может привести к серьезным последствиям: взяточничеству, внутреннему (корпоративному) мошенничеству и другим коррупционным явлениям. А это повлечет для компании серьезные финансовые потери и ущерб ее репутации, а также риск административной и даже уголовной ответственности.

РЕКОМЕНДУЕМЫЙ ПОРЯДОК ОЦЕНКИ КОРРУПЦИОННЫХ РИСКОВ



Помимо этого, любая компания независимо от формы собственности и сферы деятельности обязана разрабатывать и принимать меры по противодействию коррупции (ст. 13.3 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции», далее — Закон о противодействии коррупции). В их число входят и направленные на предотвращение и урегулирование конфликта интересов.

Организовать эту работу поможет алгоритм, включающий пять этапов.

- Система по выявлению личной заинтересованности требует больших ресурсов: от штата сотрудников до времени, затраченного на обработку и анализ информации. Причем с ростом оборота увеличиваются и затраты на такой контроль.

Решением проблемы может стать автоматизация комплаенс-процедур. Она позволяет организации оптимизировать работу своего подразделения по профилактике коррупционных правонарушений (далее — подразделение ПКП), снизить издержки и улучшить качество контроля.

Этап 1. Определение субъектов, ответственных за организацию работы по недопущению конфликта интересов

Этап 2. Выявление направлений проверки и определение круга подлежащих ей лиц

Этап 3. Сбор информации и формирование профилей работников, участвующих в закупке

Этап 4. Перекрестный анализ

Этап 5. Профилактика коррупционных рисков

Приложение

В _____
(указывается наименование подразделения по профилактике коррупционных и иных правонарушений государственного органа, органа местного самоуправления или организации)

ОТ _____

(Ф.И.О., замещаемая должность)

Декларация о возможной личной заинтересованности¹

- Перед заполнением настоящей декларации мне разъяснено следующее:
- содержание понятий "конфликт интересов" и "личная заинтересованность";
 - обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов;
 - порядок уведомления о возникновении личной заинтересованности при исполнении должностных (служебных) обязанностей, которая приводит или может привести к конфликту интересов;
 - ответственность за неисполнение указанной обязанности.

" ____ " _____ 20 ____ г.

(подпись и Ф.И.О. лица, представляющего сведения)

- Декларация носит строго конфиденциальный характер и предназначена исключительно для внутреннего пользования. Содержание декларации не подлежит раскрытию каким-либо третьим сторонам и не может быть использовано ими в иных целях, кроме выявления личной заинтересованности подразделением по профилактике коррупционных и иных правонарушений государственного органа, органа местного самоуправления или организации (ответственными должностными лицами).
- Необходимо внимательно ознакомиться с приведенными ниже вопросами и ответить "да" или "нет" на каждый из них (допускается также указывать символ "+", "√" и проч.). Ответ "да" необязательно означает наличие личной заинтересованности, но выявляет вопрос, заслуживающий дальнейшего обсуждения и рассмотрения. Необходимо дать разъяснения ко всем ответам "да" в месте, отведенном в конце раздела формы.
- Понятие "родственники", используемое в Декларации, включает таких родственников, как родители (в том числе приемные), супруг (супруга) (в том числе бывший (бывшая)), дети (в том числе приемные), братья, сестры, супруги братьев и сестер, а также братья, сестры, родители, дети супруга (супруги), супруги детей.

КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ

	Да	Нет
Являетесь ли Вы или Ваши родственники членами органов управления (совета директоров, правления) или исполнительными руководителями (директорами, заместителями директоров т.п.)		
Собираетесь ли Вы или Ваши родственники стать членами органов управления или исполнительными руководителями, работниками, советниками, консультантами, агентами или доверенными лицами (как на основе трудового, так и на основе гражданско-правового договора) в течение ближайшего календарного года		
Владеете ли Вы или Ваши родственники прямо или как бенефициар ² акциями (долями, паями) или любыми другими финансовыми инструментами какой-либо организации		
Собираетесь ли Вы или Ваши родственники стать владельцем акций (долей, паев) или любых других финансовых инструментов в течение ближайшего календарного года в какой-либо организации		

КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ

	Да	Нет
Имеете ли Вы или Ваши родственники какие-либо имущественные обязательства перед какой-либо организацией		
Собираетесь ли Вы или Ваши родственники принять на себя какие-либо имущественные обязательства перед какой-либо из организаций в течение ближайшего календарного года		
Пользуетесь ли Вы или Ваши родственники имуществом, принадлежащим какой-либо организации		
Собираетесь ли Вы или Ваши родственники пользоваться в течение ближайшего календарного года имуществом, принадлежащим какой-либо организации		
Известно ли Вам о каких-либо иных обстоятельствах, не указанных выше, которые свидетельствуют о личной заинтересованности или могут создать впечатление, что Вы принимаете решения под воздействием личной заинтересованности		

Вопрос: *Законодательство запрещает бюджетному учреждению назначать в контрактную службу и включать в состав закупочной комиссии близких родственников? Вопрос задаем не о родстве с участниками закупок, а о родственных отношениях между работниками заказчика.*

Квалифицирующие признаки коррупционного правонарушения в части неурегулирования конфликта интересов при осуществлении государственных закупок:

- Действие совершается государственным гражданским служащим (то есть специальным субъектом, наделенным широким кругом полномочий)
- Действие совершается должностным лицом с использованием своего служебного положения
- Действие направлено исключительно на получение должностным лицом личной выгоды
- Действие совершается в интересах второй стороны закупки – физического или юридического лица, индивидуального предпринимателя
- Действие направлено на нарушение государственных интересов

Действие является совершенным умышленно

КАК ПРЕДОТВРАТИТЬ КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ

1. При возникновении ситуации, которая приводит или может привести к конфликту интересов, гражданскому служащему следует уведомить о наличии личной заинтересованности представителя нанимателя и непосредственного начальника в письменной форме.

- Предотвращение конфликта интересов со стороны государственного гражданского служащего может быть осуществлено путем самоотвода.

2. Если в Ваш адрес поступило обращение в целях склонения к совершению коррупционного правонарушения, а также Вам стало известно о фактах склонения государственных гражданских служащих Управления к совершению коррупционных правонарушений, следует уведомить о данных фактах представителя нанимателя и непосредственного начальника в письменной форме.

Примеры из практики:

- постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 05.12.2017 No Ф06-26535/2017, No А72-990/2017
- постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.12.2015 No 19АП-5067/2015, No А35-7164/2015
- постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 09.06.2016 No Ф06-8369/2016, No А49-8397/2015
- постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 24.09.2014 No 08АП-8331/2014, No А75-2001/2014
- постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 29.06.2015 No 07АП-4761/2015, No А45-23945/2014
- постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 31.08.2016 No 02АП-4349/2016, No А82-9874/2015
- постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 12.03.2018 No Ф06- 30009/2018, No А55-7317/2017

Несоблюдение запрета на конфликт интересов может повлечь значительно более неблагоприятные последствия, чем административные штрафы для членов комиссии за необоснованный допуск участника закупки. Помимо прочего, заключенный контракт может быть признан ничтожной сделкой на основании ст. 168 ГК РФ, а полученный участником доход может быть взыскан в доход бюджета.

- Также необходимо учитывать положения п. 7.1 ст. 81 Трудового кодекса РФ: "Непринятие работником мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов, стороной которого он является... является основанием для увольнения в связи с утратой доверия".

Муниципальный служащий подлежит увольнению на основании части 2 статьи 27.1 Федерального закона "О муниципальной службе в Российской Федерации" в связи с утратой доверия в случае непринятия муниципальным служащим, являющимся стороной конфликта интересов, мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов.

Сведения о применении к лицу взыскания в виде увольнения в связи с утратой доверия подлежат включению в реестр лиц, уволенных в связи с утратой доверия (далее – реестр), сроком на пять лет.

- Реестр подлежит размещению на официальном сайте федеральной государственной информационной системы в области государственной службы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

(Пункты 1, 2 статьи 15 Федерального закона от 25 декабря 2008 г. No 273-ФЗ «О противодействии коррупции»)

Нарушение антикоррупционных запретов, ограничений, требований и обязанностей:

- Замечание
- Выговор
- Увольнение в связи с утратой доверия
- Гражданско-правовая ответственность
- Уголовная ответственность

Порядок применения взыскания определяются в соответствующих НПА

Учитываются:

- характер
- тяжесть
- обстоятельства
- соблюдение других ограничений и запретов, требований, обязанностей
- предшествующие результаты

Благодарим за внимание!



ТЭК-Торг

Федеральная электронная площадка