



**МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(МИНЮСТ РОССИИ)**

Житная ул., д. 14, Москва, 119991
тел. (495) 955-59-99, факс (495) 955-57-79
E-mail: info@minjust.ru

01.04.2016 № *09/37115-МГ*
На № СП/19320-ПР/16 от 25.03.2016

Минюст России



№ 09/37115-МГ
от 01.04.2016

Федеральная антимонопольная служба

ФАС России
Рег. номер 45387/16
зарегистрирован 05.04.2016



ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях»

Министерством юстиции Российской Федерации в соответствии с пунктом 60 Регламента Правительства Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 1 июня 2004 г. № 260, рассмотрен проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – проект федерального закона).

Проект федерального закона подготовлен в форме внесения изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции», Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, что соотносится с его наименованием и содержанием.

Разработка проекта федерального закона Планом законопроектной деятельности Правительства Российской Федерации на 2016 год, утвержденным распоряжением Правительства Российской Федерации от 26 декабря 2015 г. № 2697-р, не предусмотрена.

Проект федерального закона разработан в соответствии с пунктом 3 раздела III протокола совещания у Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации И.И. Шувалова от 9 октября 2015 г. № ИШ-П13-71пр.

Предметом правового регулирования проекта федерального закона являются отношения, связанные с осуществлением отдельными юридическими лицами закупок товаров, работ, услуг у субъектов малого предпринимательства.

Согласно пункту «а» статьи 71 Конституции Российской Федерации принятие и изменение федеральных законов находятся в ведении Российской Федерации.

Л. Шубов

По предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории Российской Федерации (часть 1 статьи 76 Конституции Российской Федерации).

В этой связи принятие федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» соответствует сфере ведения Российской Федерации.

По проекту федерального закона имеются следующие замечания.

Статьей 1 проекта федерального закона Федеральный закон «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон) предлагается дополнить новой статьей 17.2, регламентирующей требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами у субъектов малого предпринимательства.

Так, согласно части 1 новой статьи 17.2 Федерального закона юридические лица, суммарная выручка которых от продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг за предшествующий календарный год превышает семь миллиардов рублей, обязаны осуществлять закупки товаров, работ, услуг в текущем календарном году у субъектов малого предпринимательства.

Вместе с тем необходимо учитывать, что Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, представляющей собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (статья 1, пункт 7 статьи 4 Федерального закона), в связи с чем предлагаемые проектом федерального закона изменения не относятся к предмету правового регулирования Федерального закона.

Проект федерального закона не содержит положений, определяющих порядок направления и учета сведений об объемах закупок у субъектов малого предпринимательства, либо положений, наделяющих какой-либо орган соответствующими полномочиями (часть 5 новой статьи 17.2 Федерального закона).

Кроме того, ни из содержания проекта федерального закона, ни из пояснительной записки к проекту федерального закона неясно, кем и в каком порядке будет осуществляться контроль за юридическими лицами при осуществлении ими закупок у субъектов малого предпринимательства, а также кем и в каком порядке предлагается урегулировать споры (разногласия) по рассматриваемому вопросу.

Нечеткое изложение положений пунктов 2-6 новой статьи 17.2 Федерального закона, касающихся расчета годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства, не дает ясного понимания о порядке учета цены договоров при расчете годового объема закупок, что не может обеспечить единообразного понимания иных положений Федерального закона.

Так, например, пунктом 3 статьи 17.2 Федерального закона в редакции статьи 1 проекта федерального закона предлагается установить, что при расчете годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства учитывается цена договоров, заключенных в текущем году с лицами, указанными в части 1 данной статьи, с субъектами предпринимательства, а также цена договоров, заключенных поставщиками (исполнителями, подрядчиками) непосредственно с субъектами малого предпринимательства в целях исполнения договоров, заключенных с лицами, указанными в части 1 данной статьи.

Вместе с тем не представляется возможным однозначно определить, какой именно период времени будет учитываться при определении цены договоров, заключенных поставщиками (исполнителями, подрядчиками) непосредственно с субъектами малого предпринимательства при расчете годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства.

Кроме того, положение части 3 новой статьи 17.2 Федерального закона в части учета цены договоров, заключенных поставщиками (исполнителями, подрядчиками) при расчете годового объема закупок, не соотносится с частью 2 указанной статьи, предусматривающей, что годовой объем закупок у субъектов малого предпринимательства устанавливается в размере не менее чем десяти процентов от совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенными лицами, указанными в части 1 новой статьи 17.2 Федерального закона.

В части 3 новой статьи 17.2 Федерального закона необходимо также уточнить, с какими именно субъектами предпринимательства должны быть заключены договоры, чтобы их цена учитывалась при расчете годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства.

Статьей 2 проекта федерального закона предлагается дополнить Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) новой статьей 7.32.5, устанавливающей административную ответственность за нарушение требований к закупке товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами у субъектов малого предпринимательства.

Часть 2 статьи 7.32.5 КоАП в редакции проекта федерального закона предусматривает административную ответственность за действия, предусмотренные частью 1 данной статьи, совершенные должностным лицом, ранее подвергнутым административному наказанию за аналогичное административное правонарушение.

Вместе с тем санкция указанной части содержит административную ответственность как должностных, так и юридических лиц.

В этой связи диспозицию и санкцию проектируемой части 2 статьи 7.32.5 КоАП необходимо соотнести между собой.

Фиксируемый размер административных штрафов в санкции части 3 статьи 7.32.5 КоАП в редакции проекта федерального закона не в полной мере соответствует установленным статьей 4.1 КоАП правилам о дифференцированном подходе при назначении наказания в зависимости от характера и степени общественной опасности административного правонарушения.

В проекте федерального закона не определены полномочия судей, органов и должностных лиц, уполномоченных осуществлять производство по проектируемой статье 27.32.5 КоАП, в связи с чем представляется неясным механизм реализации предлагаемых изменений.

Проект федерального закона нуждается также в юридико-технической доработке.

Так, например, источники официального опубликования Федерального закона указаны неверно.

Кроме того, проект федерального закона поступил в Минюст России с нарушением пункта 26 Положения о законопроектной деятельности Правительства Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2009 г. № 389.

В частности, в представленных материалах отсутствуют перечни нормативных правовых актов, необходимых для реализации федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».

В проекте федерального закона коррупциогенные факторы не выявлены.

Заместитель Министра



М.Л. Гальперин