

Вопрос: О вопросах, связанных с закупками для государственных (муниципальных) нужд и предложениями по внесению изменений в НПА в сфере закупок отдельными видами юрлиц.

Ответ:

МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПИСЬМО

от 27 марта 2023 г. N 01-06-13/24-26611

Минфин России, рассмотрев в рамках установленной компетенции обращения от 14.03.2023, содержащие Итоговую резолюцию участников форума, состоявшегося 02.03.2023 (далее - Резолюция), сообщает следующее.

Представленная Резолюция в том числе содержит предложения, касающиеся осуществления закупок и исполнения контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ).

В этой связи в отношении вопросов, касающихся возможности изменения цены контракта, в том числе в случае если участник закупки применяет упрощенную систему налогообложения, Минфин России полагает необходимым отметить, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом N 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены (часть 1 статьи 34 Закона N 44-ФЗ).

Следует отметить, что участник закупки при формировании своего ценового предложения предлагает цену контракта с учетом всех накладных расходов, в том числе налогов, уплата которых предусмотрена налоговым законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона N 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта.

При исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных Законом N 44-ФЗ.

Таким образом, в соответствии с положениями Закона N 44-ФЗ контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене участника закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой им системы налогообложения.

Сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть уплачена участнику закупки, с которым заключается контракт, в установленном контрактом размере.

Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной участником закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки действующими нормами Закона N 44-ФЗ не предусмотрена.

В части вопросов порядка приемки и оплаты выполненных строительных работ, в том числе если контрактом предусмотрено их поэтапное исполнение, Минфин России отмечает, что согласно пункту 8.4 части 1 статьи 3 Закона N 44-ФЗ отдельным этапом исполнения контракта является часть обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя), в отношении которого контрактом установлена обязанность заказчика обеспечить приемку (с оформлением в соответствии с Законом N 44-ФЗ документа о приемке) и оплату поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Таким образом, в случае если условия планируемых к заключению контрактов предусматривают поставку части товара, выполнение части работы, оказание части услуги с последующей их приемкой и оплатой, то заказчик устанавливает отдельные этапы исполнения контракта.

Частью 1 статьи 42 Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что извещение об осуществлении закупки должно содержать информацию о сроке исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы), а также о начальной (максимальной) цене контракта (цене отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы).

Следовательно, в случае если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы исполнения контракта, то заказчик в извещении об осуществлении закупки обязан указать срок исполнения и цену отдельных этапов исполнения контракта.

Положениями пункта 1 части 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ установлено, что, в случае если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

Соответственно, в случае если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, такой аванс устанавливается в отношении каждого этапа.

При этом возможность установления различного размера аванса в процентном выражении для каждого этапа исполнения контракта Законом N 44-ФЗ не предусмотрена.

Таким образом, из совокупного толкования вышеуказанных норм следует, что при заключении контракта размер аванса в денежном выражении в отношении каждого этапа исполнения контракта определяется от цены соответствующего этапа с учетом единого размера такого аванса в процентном выражении, установленного в извещении об осуществлении закупки.

Также Минфин России отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона N 44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается в том числе на положениях Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ).

Согласно статье 215.1 БК РФ исполнение федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, бюджета субъекта Российской Федерации и бюджета территориального государственного внебюджетного фонда, местного бюджета обеспечивается соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией муниципального образования.

Так, Положением о мерах по обеспечению исполнения федерального бюджета, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2017 N 1496 "О мерах по обеспечению исполнения федерального бюджета" (далее соответственно - Положение), установлены предельные размеры авансирования по государственным контрактам, заключаемым получателями средств федерального бюджета, а также порядок расчетов по государственным контрактам, содержащим авансовые платежи.

В соответствии с пунктом 18 Положения получатели средств федерального бюджета вправе предусматривать в заключаемых ими государственных контрактах на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг размер и порядок выплаты авансовых платежей, который может устанавливаться в том числе федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, указанным положением или иным нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации для такого государственного контракта, но не более лимитов бюджетных обязательств на соответствующий финансовый год, доведенных до них в установленном порядке на соответствующие цели.

Кроме того, согласно пункту 1 части 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ в контракт включаются обязательные условия, в том числе о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В соответствии с частью 7 статьи 94 Закона N 44-ФЗ приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о

приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа.

Таким образом, из совокупного толкования вышеуказанных норм следует, что оплата поставщику (подрядчику, исполнителю) допускается после подписания документа о приемке поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением выплаты аванса.

По вопросу заключения контракта со вторым участником закупки сообщаем, что при расторжении контракта (за исключением контракта, указанного в части 9 статьи 37 Закона N 44-ФЗ) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключение контракта в соответствии с указанной частью 17.1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ допускается в случае, если в связи с таким расторжением в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона N 44-ФЗ принято решение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Необходимо отметить, что согласно части 7 статьи 104 Закона N 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 статьи 104 Закона N 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации о лицах, указанных в части 2 статьи 104 Закона N 44-ФЗ, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Указанные положения Закона N 44-ФЗ направлены на снижение риска недобросовестных действий со стороны заказчика в отношении участника закупки, признанного победителем по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

По вопросу применения положений Постановления N 2571 <1> в части возможности подтверждения участником закупки опыта выполнения работ договором субподряда Минфин России полагает возможным отметить, что в абзаце пятом подпункта "б" пункта 3 Постановления N 2571 указаны позиции дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в отношении которых договором считается контракт, заключенный и исполненный в соответствии с Законом N 44-ФЗ, либо договор, заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ).

<1> Постановление Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 N 2571 "О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации" (далее - Постановление N 2571).

В случае осуществления закупок, позиции по которым не указаны в абзаце пятом подпункта "б" пункта 3 Постановления N 2571, подтверждением соответствия дополнительному требованию о наличии опыта у участника закупки является любой исполненный участником закупки договор, в том числе заключенный в соответствии с Законом N 44-ФЗ или в соответствии с Законом N 223-ФЗ.

При этом такой договор (контракт) должен быть заключен с участником закупки и исполнен

участником закупки в полном объеме, то есть выполнение работ по соответствующему договору (контракту) должно быть завершено, что будет являться подтверждением наличия опыта у конкретного лица, позволяющего сделать вывод об объеме выполненных работ непосредственно этим участником.

Учитывая изложенное, при осуществлении закупок в отношении позиций, не указанных в абзаце пятом подпункта "б" пункта 3 Постановления N 2571, подтверждением соответствия дополнительному требованию о наличии опыта у участника закупки является любой исполненный участником закупки договор.

Дополнительно Минфин России отмечает, что в связи с существенным увеличением в 2021 и 2022 годах цен на строительные ресурсы на основании постановления Правительства Российской Федерации от 09.08.2021 N 1315 <2> допускается при исполнении контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия и который заключен в соответствии с Законом N 44-ФЗ для обеспечения федеральных нужд, в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 95 и частью 70 статьи 112 Закона N 44-ФЗ изменение существенных условий контракта, стороной которого является заказчик, указанный в приложении к данному постановлению, при соблюдении совокупности условий, установленных в пункте 2 Постановления N 1315, в том числе:

изменение существенных условий контракта осуществляется в пределах лимитов бюджетных обязательств, доведенных до получателя средств федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации, на срок исполнения контракта и не приводит к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на 30 процентов.

<2> Постановление Правительства Российской Федерации от 09.08.2021 N 1315 "О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" (далее - Постановление N 1315).

Таким образом, на основании Постановления N 1315 допускается в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 95 и частью 70 статьи 112 Закона N 44-ФЗ изменение (увеличение) цены контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, не более чем на 30 процентов заказчиками, указанными в приложении к данному постановлению, при совокупности условий, установленных Постановлением N 1315.

Следует отметить, что на основании подпункта "ж" пункта 1 постановления Правительства Российской Федерации от 16.04.2022 N 680 <3> при возникновении в ходе исполнения государственных и муниципальных контрактов, предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, независящих от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность их исполнения, в 2022 - 2023 годах допускается изменение (увеличение) цены контракта без изменения объема и (или) видов выполняемых работ в связи с увеличением цен на строительные ресурсы в порядке, установленном Постановлением N 1315.

<3> Постановление Правительства Российской Федерации от 16.04.2022 N 680 "Об установлении порядка и случаев изменения существенных условий государственных и муниципальных контрактов, предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия" (далее - Постановление N 680).

Таким образом, на основании подпункта "ж" пункта 1 Постановления N 680 допускается увеличение цены государственного (муниципального) контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, без изменения объема и (или) видов выполняемых работ в связи с увеличением цен на строительные ресурсы в порядке, установленном Постановлением N 1315. При этом Постановление N 680 не содержит каких-либо ограничений в части

размеров увеличения цены контракта в пределах лимитов бюджетных обязательств.

В отношении контрактов, существенные условия которых не могут быть изменены в соответствии с Постановлением N 680 в связи с тем, что они не являются государственными и муниципальными контрактами, может быть рассмотрен вопрос об изменении их существенных условий на основании положений части 65.1 статьи 112 Закона N 44-ФЗ.

Так, в соответствии с частью 65.1 статьи 112 Закона N 44-ФЗ при наличии предусмотренного данной нормой решения могут быть изменены любые существенные условия контракта, заключенного до 01.01.2024, если при исполнении такого контракта возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения.

Следует отметить, что часть 65.1 статьи 112 Закона N 44-ФЗ образует специальное основание для изменения существенных условий контракта и не содержит ограничений пределов изменений, вносимых в условия контракта.

При принятии решения, предусмотренного частью 65.1 статьи 112 Закона N 44-ФЗ, необходимо учитывать, что согласно пункту 2 статьи 72 БК РФ государственные (муниципальные) контракты оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств.

В этой связи Минфин России обращает внимание, что положения об утверждении лимитов бюджетных обязательств (далее - ЛБО) по главным распорядителям бюджетных средств (далее - ГРБС) должны быть определены Порядком составления и ведения сводной бюджетной росписи (пункт 4 статьи 217 БК РФ).

ГРБС формирует ЛБО на основании обоснований (расчетов) плановых сметных показателей. Их составляют подведомственные получатели бюджетных средств (пункт 23.1 раздела III Порядка, утвержденного приказом Минфина России от 27.08.2018 N 184н).

Формы обоснований (расчетов) плановых сметных показателей, применяемых при составлении и ведении бюджетных смет федеральных казенных учреждений, утверждены приказом Минфина России от 17.06.2021 N 87н.

Таким образом, порядок утверждения, распределения, изменения, доведения ЛБО регулируется положениями БК РФ и иных нормативных правовых актов, принятых в его реализацию.

Учитывая изложенное, Закон N 44-ФЗ содержит достаточные правовые механизмы, позволяющие заказчикам осуществлять закупки в том числе работ по проектированию и строительству жилья для лиц, пострадавших в результате чрезвычайных ситуаций, а также горячего питания для указанных лиц в короткие сроки в порядке, предусмотренном Законом N 44-ФЗ, в связи с чем внесение предлагаемых изменений не требуется.

По вопросу о внесении изменений в Закон N 223-ФЗ в части распространения действия положений указанного Федерального закона на отношения между поставщиками (исполнителями, подрядчиками) и привлекаемыми ими субподрядчиками сообщаем следующее.

Законодательство Российской Федерации в сфере закупок отдельными видами юридических лиц регулирует отношения заказчиков с поставщиками (исполнителями, подрядчиками), с которыми ими заключены договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг.

С учетом положений статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 ГК РФ, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Вместе с тем отношения, возникающие непосредственно между поставщиками (исполнителями,

подрядчиками) и привлекаемыми ими субподрядчиками в рамках исполнения заключенных между ними договоров, не подлежат контролю заказчиками, также заказчик не может отвечать за неисполнение обязательств поставщиком (исполнителем, подрядчиком) перед соисполнителями, субподрядчиками, если иное не предусмотрено законом или договором.

Согласно статье 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд (далее - суд) в соответствии с их компетенцией.

Таким образом, в случае нарушения поставщиками (исполнителями, подрядчиками) обязательств перед привлекаемыми ими субподрядчиками такие субподрядчики вправе обратиться в суд для защиты своих прав.

По вопросу внесения изменений в постановления Правительства Российской Федерации от 31.10.2014 N 1132 "О порядке ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки" и от 10.09.2012 N 908 "Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке" (далее соответственно - Постановление N 1132, реестр договоров, Положение, ЕИС) в части упрощения и оптимизации публикации информации о заключенных договорах сообщаем следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона N 223-ФЗ установлено, что целями регулирования Закона N 223-ФЗ являются в том числе обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 2 статьи 4.1 Закона N 223-ФЗ в течение трех рабочих дней со дня заключения договора, в том числе договора, заключенного заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) товаров, работ, услуг, стоимость которых превышает размеры, установленные частью 15 статьи 4 Закона N 223-ФЗ, заказчики вносят информацию и документы, установленные Постановлением N 1132, в реестр договоров.

Если в договор были внесены изменения, заказчики вносят в реестр договоров такие информацию и документы, в отношении которых были внесены изменения. Информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Указанный подход в настоящее время обеспечивает возможность осуществления мониторинга и контроля закупок.

Применение положений Постановления N 1132 также обеспечивает реализацию принципа прозрачности закупки, предусматривающего в том числе отражение информации о такой закупке (за исключением случаев, установленных Законом N 223-ФЗ). Прозрачность закупки позволяет администрировать случаи и порядок осуществления закупок, что, в свою очередь, является условием предотвращения коррупции и иных злоупотреблений, установленным в качестве цели Закона N 223-ФЗ.

В части формирования сведений о заключенных договорах, предусмотренных пунктами 1 - 3 части 19 статьи 4 Закона N 223-ФЗ (далее - сведения), сообщаем, что в настоящее время предусмотрено автоматическое формирование сведений с использованием ЕИС на основе информации, содержащейся в ней, в реестре договоров (пункты 45, 45(4), подпункт "г" пункта 45(5) Положения). При этом, учитывая, что в соответствии с Законом N 223-ФЗ отдельные договоры не подлежат размещению в ЕИС, заказчики в соответствии с пунктом 45(1) Положения дополняют отчет агрегированной информацией о таких договорах.

В этой связи не представляется возможным определить имеющиеся проблемы заказчика при формировании сведений и установить необходимость внесения предлагаемых изменений в Положение.

Учитывая изложенное, внесение предлагаемых изменений в Закон N 223-ФЗ, а также в Постановление N 1132 и Положение Минфином России не поддерживается.

А.М.ЛАВРОВ

27.03.2023