

Вопрос 2. Отличительные особенности закупок, проводимых по нормам Закона 223-ФЗ.

Правоотношения, на которые распространено действие Закона 223-ФЗ.

Закон 223-ФЗ регулирует проводимые заказчиками закупки товаров, работ и услуг.

Целями регулирования Закона 223-ФЗ являются:

- обеспечение единства экономического пространства;
- создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности;
- эффективное использование денежных средств;
- расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия;
- развитие добросовестной конкуренции;
- обеспечение гласности и прозрачности закупки;
- предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таблица. Закупки, на которые распространяется Закон № 223-ФЗ

N	Реквизиты разъяснительного письма	Суть разъяснения	Краткое изложение разъяснения
1	Письмо ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 (п. 4)	О распространении положения о закупке на все закупки заказчика	Действие Закона № 223-ФЗ распространяется на закупку товаров, работ, услуг организациями, указанными в ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, за исключением случаев, установленных в ч. 4 ст. 1 указанного Закона. Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг должна осуществляться заказчиком в порядке, установленном Законом о закупках, вне зависимости, например, от того: будут ли расходоваться собственные денежные средства заказчика либо денежные средства, полученные заказчиком в качестве возмещения понесенных им расходов, за исключением случаев, когда заказчик будет являться получателем средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ или местных бюджетов; связаны ли закупки с обеспечением регулируемого либо иного вида деятельности
2	Письмо Минэкономразвития России от 19.12.2011 № Д28-710 (п. 3)	О распространении положения о закупке на все закупки заказчика, осуществляемые за счет	Положение о закупке не может противоречить законодательству РФ, в том числе Закону, и должно распространяться на все закупочные

Модуль 1. Организационно-правовые основы закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

		как основных, так и прочих видов деятельности	процедуры заказчика, составляющие его хозяйственную деятельность
3	Письмо Минэкономразвития России от 19.12.2011 № ОГ-Д28-2523	О распространении положения о закупке на закупки товаров, осуществляемые с целью дальнейшей перепродажи	Закон распространяется на все закупочные процедуры заказчика, составляющие его хозяйственную деятельность, за исключением отношений, перечисленных в ч. 4 ст. 1 Закона
4	Письмо Минэкономразвития России от 19.12.2011 № Д28-709	О распространении положения о закупке на закупки материалов и комплектующих изделий	Закупка любых товаров, работ, услуг, в том числе материалов и покупных комплектующих изделий, осуществляемая для производства продукции (работ, услуг) в рамках ведения коммерческой деятельности предприятия, должна осуществляться в соответствии с положениями Закона
5	Письмо ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 (п. 5)	О последствиях исключения из сферы действия положения о закупке отдельных видов закупок	Если утвержденными и размещенными на официальном сайте правовыми актами (правовым актом), устанавливающими правила закупки, не урегулированы отдельные виды закупок заказчика, в отношении таких закупок положение о закупке считается не размещенным в порядке, установленном Законом о закупке. Следовательно, при проведении таких закупок заказчик должен руководствоваться положениями Закона о размещении заказа (прим.: Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»)
6	Письмо ФАС России от 14.10.2013 № АЦ/40089/13	О распространении Закона № 223-ФЗ на договоры аренды	Закон № 223-ФЗ не раскрывает содержание понятий «товары», «работы», «услуги». Если при заключении договора аренды заказчик - юридическое лицо, указанное в ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, является арендатором, то заключение такого договора должно рассматриваться в качестве закупки в понимании Закона № 223-ФЗ и может быть осуществлено без проведения конкурсов или аукционов,

Модуль 1. Организационно-правовые основы закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

			если это предусмотрено положением о закупке заказчика
7	Письмо ФАС России от 24.12.2013 № АЦ/52396/13	О распространении Закона на возмездное приобретение товаров, работ, услуг	В понимании Закона № 223-ФЗ в качестве закупки может рассматриваться любое возмездное приобретение заказчиками товаров, работ, услуг независимо от вида договора, которым оформлено такое приобретение

Составлено: Шавылина Ю.А. Обзор разъяснительных писем по практике применения Закона № 223-ФЗ // Корпоративные закупки - 2015: практика применения Федерального закона № 223-ФЗ. Сборник докладов. - М.: Юриспруденция, 2015. - С. 107 - 117.

В соответствии с ч. 4 ст. 1 Закона № 223-ФЗ не регулирует отношения, связанные с:

- куплей-продажей ценных бумаг, валютных ценностей, драгоценных металлов, а также заключением договоров, являющихся производными финансовыми инструментами (за исключением договоров, которые заключаются вне сферы биржевой торговли и исполнение обязательств по которым предусматривает поставки товаров);
- приобретением заказчиком биржевых товаров на товарной бирже в соответствии с законодательством о товарных биржах и биржевой торговле;
- осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

В Письме Минэкономразвития России от 12.11.2014 № Д28и-2492 отмечено, что хозяйственным обществам необходимо руководствоваться положениями Закона № 44-ФЗ, в случае если в рамках договора об участии РФ, субъекта РФ или муниципального образования в собственности ОАО определена такая необходимость.

- закупкой в области военно-технического сотрудничества;
- закупкой товаров, работ, услуг в соответствии с международным договором РФ, если таким договором предусмотрен иной порядок определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) таких товаров, работ, услуг;
- осуществлением заказчиком отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности заказчика в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»;

В Письме Минэкономразвития России от 11.03.2015 № Д28и-642 отмечено, что в соответствии с пунктом 2 статьи 86 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» общее собрание акционеров утверждает аудитора общества. Согласно части 4 статьи 5 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также на проведение аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности государственной корпорации, государственной компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается с аудиторской организацией или индивидуальным

аудитором, определенными путем проведения не реже чем один раз в пять лет открытого конкурса в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ, при этом установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

- заключением и исполнением договоров в соответствии с законодательством РФ об электроэнергетике, являющихся обязательными для участников рынка обращения электрической энергии и (или) мощности;

- осуществлением кредитной организацией и государственной корпорацией «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)» лизинговых операций и межбанковских операций, в том числе с иностранными банками;

- определением, избранием и деятельностью представителя владельцев облигаций в соответствии с законодательством РФ о ценных бумагах;

- открытием головным исполнителем поставок продукции по государственному оборонному заказу, исполнителем, участвующим в поставках продукции по государственному оборонному заказу, в уполномоченном банке отдельного счета и заключением ими с уполномоченным банком договоров о банковском сопровождении сопровождаемой сделки в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2012 года № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе»;

В Письме Минэкономразвития России от 14.08.2015 № Д28и-2353 отмечено, что финансовые операции (членские взносы, штрафы, государственные пошлины, налоги с заработной платы, НДС, транспортные налоги, налоги на имущество, земельный налог, налог на прибыль, плата за негативное воздействие на окружающую среду) по смыслу Закона № 223-ФЗ закупкой не являются.

- исполнением заказчиком заключенного с иностранным юридическим лицом договора, предметом которого являются поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг за пределами РФ;

- осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг у юридических лиц, которые признаются взаимозависимыми с ним лицами в соответствии с Налоговым кодексом РФ и перечень которых определен правовыми актами, предусмотренными частью 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ и регламентирующими правила закупок. В таких правовых актах указывается обоснование включения в указанный перечень каждого юридического лица в соответствии с положениями Налогового кодекса РФ;

- закупкой товаров, работ, услуг юридическим лицом, зарегистрированным на территории иностранного государства, в целях осуществления своей деятельности на территории иностранного государства.

Действие Закона 223-ФЗ в части предусмотренных статьей 3.1 Закона 223-ФЗ особенностей осуществления закупок распространяется на юридических лиц, реализующих инвестиционные проекты с государственной поддержкой в объеме, установленном Правительством Российской Федерации, стоимость которых превышает 500 миллионов рублей, при условии включения таких проектов в реестр инвестиционных проектов. Для целей Закона 223-ФЗ под закупками, осуществляемыми указанными юридическими лицами, понимается заключение за счет средств таких инвестиционных проектов договоров на поставку товаров, соответствующих критериям, утвержденным Правительством Российской Федерации на основании пункта 2 части 6 статьи 3.1 Закона 223-ФЗ, и (или) договоров на выполнение работ, оказание услуг, договоров аренды (включая договоры фрахтования и

финансовой аренды), условиями которых предусмотрено использование этих товаров.

Принципы и основные положения закупок товаров, работ, услуг по нормам Закона 223-ФЗ.

Закон № 223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых отдельными видами юридических лиц:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В п. 4 Разъяснений ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 отмечено, что закупка любых товаров, работ, услуг должна осуществляться заказчиком в порядке, установленном Законом о закупках, вне зависимости, например, от того:

- будут ли расходоваться собственные денежные средства заказчика либо денежные средства, полученные заказчиком в качестве возмещения понесенных им расходов, за исключением случаев, когда заказчик будет являться получателем средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ или местных бюджетов;
- связаны ли закупки с обеспечением регулируемого либо иного вида деятельности.

Преимущества закупок, проводимых по нормам Закона 223-ФЗ.

Совершая закупки по Закону № 223-ФЗ, учреждение повышает эффективность своей закупочной деятельности, так как получает возможность максимально «подгонять» закупку под свои требования как по цене, так и по качеству.

Основные преимущества, которые имеет Закон № 223-ФЗ перед Законом № 44-ФЗ:

1. Планирование по Закону № 223-ФЗ проще, чем по Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Планирование по 223-ФЗ осуществляется только на один год, обосновывать закупки не требуется, составляется лишь план закупок, который может быть изменен в любой момент и по любой причине. Для сравнения, заказчики, закупающие товары, работы и услуги по Закону № 44-ФЗ, обязаны составлять еще и план-график.

2. Самостоятельное установление сроков проведения закупки.

3. Можно закупать продукцию с указанием в техническом задании конкретных товарных знаков без добавления слов «или эквивалент».

4. Медицинские организации могут закупать лекарственные средства по их торговым наименованиям, а не по МНН.

5. Не требуется обосновывать начальную (максимальную) цену договора.

6. Можно установить квалификационные требования к участникам закупок, как повышенные, так и более лояльные, исключив среди потенциальных поставщиков недобросовестные организации.

7. Выбор удобного способа проведения закупки: можно придумать свою систему способов закупок и случаи применения каждого из них. Вместо электронных аукционов можно провести электронный конкурс или электронный запрос предложений.

8. Закон № 44-ФЗ предусматривает только четыре критерия оценки заявок, которые могут быть использованы при проведении конкурса (цена контракта, расходы на эксплуатацию и ремонт товара, использование результатов работ, качественные, функциональные, экологические характеристики объекта закупки, квалификация участника закупки). Заказчик по 223-ФЗ вправе устанавливать любые критерии и любой порядок оценки и сопоставления заявок, в том числе может установить значимость критерия «качество и квалификация» выше значимости критерия «цена».

9. Самостоятельное определение оснований, необходимых при закупках у единственного поставщика. Так, можно ввести в число оснований закупки у единственного поставщика исключенные из Закона № 44-ФЗ случаи закупки в качестве генерального подрядчика (генерального исполнителя) по контракту или договору и закупки за счет грантов, срочные непредвиденные закупки, закупки по результатам несостоявшихся процедур.

10. Оперативно вносить изменения в план закупок при изменении обстоятельств (например, увеличении объема финансирования или изменении предмета закупки).

11. По Закону № 223-ФЗ можно вносить изменения в заключенный с победителем договор: продлить сроки, увеличить цену, изменить объем и т.д.

12. Меньшее число оснований обжалований в контролирующие органы.

Данные преимущества, правильным образом отраженные в положении о закупке, позволят организации иметь условия для своевременного и полного обеспечения потребностей в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективно расходовать денежные средства.

См.: Воробьева О.М., Шавылина Ю.А. Что должен знать учредитель о закупках бюджетного учреждения в соответствии с Законом № 223-ФЗ // Корпоративные закупки - 2014: практика применения Федерального закона № 223-ФЗ. Сборник докладов. - М.: Юриспруденция, 2014. - С. 5 - 12; Гусев М.Г. Положение о закупке: чего стоит, что дает? // Руководитель бюджетной организации. - 2014. - № 11.