

**Вопрос 3. Участники и заказчики закупок, проводимых по нормам Закона 223-ФЗ.**

**Участники закупок, проводимых по нормам Закона 223-ФЗ.**

Участником закупки может быть:

- любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки;
- любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В Письме Минэкономразвития России от 30.10.2015 № Д28и-3153 отмечено, что форма объединения лиц для участия в закупках законодательством РФ не определена. Вместе с тем исходя из буквального толкования части 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ в любой закупке может участвовать несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей на стороне одного участника закупки, которые будут рассматриваться как коллективные участники. Согласно статье 308 ГК РФ в обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Недействительность требований кредитора к одному из лиц, участвующих в обязательстве на стороне должника, равно как и истечение срока исковой давности по требованию к такому лицу, сами по себе не затрагивают его требований к остальным этим лицам. В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

Закон № 223-ФЗ (часть 5 статьи 3) определяет возможность множественности лиц в обязательстве, устанавливая, что участником закупки может быть несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки. При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участниками закупки выступают несколько лиц (далее - группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо, выступающее в составе группы лиц.

В настоящее время при участии нескольких лиц на стороне одного участника закупки у заказчика могут возникнуть значительные затруднения, поскольку порядок такого множественного участия законодательно не регламентирован.

В частности, каким образом несколько физических или юридических лиц должны будут подтвердить, что они участвуют в закупке на стороне другого физического или юридического лица, в какой форме должно быть выражено их волеизъявление для заказчика, с кем из юридических (физических) лиц будет заключаться договор, если на стороне одного участвуют несколько таких лиц.

Представляется, что заказчик должен предусмотреть это в документации о закупке (например, путем установления определенной формы заявки для участников, в которой несколько лиц могли бы посредством проставления подписей уполномоченных лиц засвидетельствовать, что они участвуют в закупке на стороне конкретного участника, подавшего заявку; пункта о том, что среди нескольких юридических (физических) лиц должно быть названо (самими участвующими лицами) одно лицо, с которым и будет в дальнейшем заключен договор, и именно оно будет нести ответственность перед заказчиком за неисполнение, ненадлежащее исполнение его условий).

В случае если победителем в процедуре закупки признан участник закупки, на стороне которого выступали несколько физических или юридических лиц, заказчиком должен быть заключен один договор со всеми юридическими или физическими лицами, выступавшими на стороне победившего участника закупки, при этом непосредственно подписание договора может осуществляться одним лицом, действующим от имени всех остальных лиц по доверенности или на основании договора простого товарищества, совершенного в письменной форме. Указанные лица солидарно отвечают перед заказчиком за исполнение обязательств, предусмотренных договором, заключенным по результатам процедуры закупки в соответствии со ст. ст. 321 - 325, 1047 ГК РФ.

В целях обеспечения равенства возможностей и во избежание возможных рисков в положении о закупках и документации о закупке следует указать, что лица, выступающие на стороне одного участника закупки, не вправе участвовать в этой же закупке самостоятельно или на стороне другого участника закупки. Несоблюдение данного требования является основанием для отклонения заявок как всех участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и заявки, поданной таким лицом самостоятельно.

На основании изложенного, по мнению Департамента, порядок участия группы лиц в закупках на право заключения договоров по итогам таких закупок, а также порядок заключения таких договоров заказчик должен самостоятельно определить в своем положении о закупке и документации о закупке.

При этом не имеет значения организационно-правовая форма, форма собственности, место нахождения и место происхождения капитала (российское или иностранное юридическое или физическое лицо является инвестором организации) юридического лица.

Участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей; полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством.

Закон № 223-ФЗ не конкретизирует, с какого именно момента заинтересованное лицо приобретает статус участника закупки.

В этой связи ФАС СЗО высказал следующую позицию. Часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ не содержит указаний на то, что статус участника закупки лицо приобретает только после подачи заявки или совершения каких-либо действий по ее подаче. Подача жалобы в антимонопольный орган на установленные конкурсной документацией требования к участникам закупки свидетельствует о намерениях подателя жалобы уяснить условия конкурса и принять решение о возможности участвовать в нем. Такие намерения в данном случае выражены в форме обращения (до истечения срока подачи заявок) с жалобой на определенные положения конкурсной документации. Следовательно, указанное лицо может быть признано участником закупки с учетом его заинтересованности в объявленном заказчиком конкурсе (Постановления ФАС СЗО от 20.09.13 по делу № А56-77372/2012 и от 14.02.14 по делу № А56-1526/2013).

Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

**Организации, обязанные применять Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

В п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ перечислены виды юридических лиц, которые в закупочной деятельности обязаны применять Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»:

1) государственные корпорации, государственные компании, субъекты естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, государственные унитарные предприятия, муниципальные унитарные предприятия, автономные учреждения, а также хозяйственные общества, в уставном капитале которых доля участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности превышает 50%;

Внимание! Минэкономразвития России подготовлен проект Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и часть 2 статьи 1 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Согласно проекту государственные и муниципальные унитарные предприятия обязаны осуществлять закупки в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее - Закон № 44-ФЗ). Исключение составляют закупки за счет грантов, субсидий, а также закупки для привлечения третьих лиц к исполнению контракта, по которому предприятие является исполнителем (при наличии положения о закупке, размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - ЕИС).

С текстом законопроекта можно ознакомиться, пройдя по ссылке:  
<https://regulation.gov.ru/projects/List/AdvancedSearch#npa=37356>.

2) дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ юридическим лицам;

3) дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ дочерним хозяйственным обществам;

Внимание! Заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 Закона 223-ФЗ и созданные после дня вступления в силу Закона 223-ФЗ, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке. Заказчики, указанные в пунктах 2 и 3 части 2 статьи 1 Закона № 223-ФЗ и созданные после 1 февраля 2018 года, в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц утверждают положения о закупке или принимают решения о присоединении к положению о закупке в соответствии с частями 3 - 5 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

Если в течение срока, предусмотренного Законом № 223-ФЗ, заказчик в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ утвержденного положения

о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения 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» в части:

1) обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком);

2) выбора способа определения поставщика (исполнителя, подрядчика);

3) осуществления закупок у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частями 1 - 3, 5 - 8 статьи 30 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». При этом для целей настоящей части под совокупным годовым объемом закупок заказчика понимается совокупный объем цен договоров, заключенных заказчиком с 1 февраля до окончания календарного года;

4) применения требований к участникам закупок;

5) оценки заявок, окончательных предложений участников закупки;

6) создания и функционирования комиссии по осуществлению закупок;

7) определения поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с параграфами 2 - 5 главы 3 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». При этом заказчики:

а) направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок и осуществляющий ведение реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением ими условий договоров в соответствии с Законом № 223-ФЗ;

б) не проводят согласование применения закрытого конкурса, закрытого конкурса с ограниченным участием, закрытого двухэтапного конкурса, закрытого аукциона с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на осуществление такого согласования;

8) осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 93 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». При этом заказчики:

а) не проводят согласование с контрольным органом в сфере закупок заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в случае признания открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, повторного конкурса или запроса предложений несостоявшимися;

б) не направляют в контрольный орган в сфере закупок уведомление об осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

**Внимание!** В случае изменения совокупной доли участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования в уставном капитале хозяйственных обществ, совокупной доли участия указанных в пунктах 1 и 2 части 2 статьи 1 Закона 223-ФЗ юридических лиц в уставном капитале дочерних хозяйственных обществ, совокупной доли указанных дочерних хозяйственных обществ в уставном капитале их дочерних хозяйственных обществ, в результате которого на отношения, возникающие в связи с закупкой товаров, работ, услуг

заказчиком, распространяются положения Закона 223-ФЗ, заказчик в течение трех месяцев с даты получения уведомления об изменении совокупной доли в соответствии с частью 3 статьи 1 Закона 223-ФЗ размещает в соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ утвержденное положение о закупке. В случае, если таким заказчиком в течение этого срока не размещено утвержденное положение о закупке, заказчик при закупке руководствуется положениями Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» до дня размещения в соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ утвержденного положения о закупке.

4) бюджетные учреждения при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона 223-ФЗ и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона 223-ФЗ, при осуществлении им закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Государственные унитарные предприятия, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона 223-ФЗ и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона 223-ФЗ, при осуществлении закупок:

1) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

2) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

3) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ

государственными, муниципальными унитарными предприятиями, являющимися аптечными организациями.

Кроме того государственные, муниципальные унитарные предприятия, являющиеся аптечными организациями, вправе осуществлять закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ после размещения положения о закупке и плана закупки в единой информационной системе.

Осуществляют закупки в соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ также федеральные государственные унитарные предприятия, имеющие существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан РФ, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством РФ по согласованию с Администрацией Президента РФ.

В пункте 3 Разъяснений ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 отмечено, что Закон № 223-ФЗ распространяется на дочерние хозяйственные общества государственных унитарных предприятий. В обоснование этого наряду с прочим указано следующее: в соответствии со ст. 6 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарные предприятия могут быть участниками (членами) коммерческих организаций, а также некоммерческих организаций, в которых в соответствии с федеральным законом допускается участие юридических лиц; следовательно, государственному унитарному предприятию может принадлежать более 50% долей хозяйственного общества, что позволит рассматривать такое хозяйственное общество как дочернее в понимании Закона № 223-ФЗ; таким образом, ГК РФ предусматривает более широкий круг оснований признания хозяйственного общества дочерним, чем Закон № 223-ФЗ; таким образом, хозяйственное общество, более 50% уставного капитала которого принадлежит государственному унитарному предприятию, должно осуществлять закупочную деятельность в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ.

Пункт 4 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ предусматривает распространение действия Закона № 223-ФЗ, но с учетом предусмотренных в данном пункте особенностей, на бюджетное учреждение.

В письме Минэкономразвития России от 11 сентября 2013 г. № Д28и-1045 «О разъяснении положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон 44-ФЗ) подчеркнуто, что у бюджетных учреждений существует возможность воспользоваться правом осуществления закупок в соответствии с положениями Закона № 223-ФЗ только случаях, установленных в ч. 2 ст. 15 Закона № 44-ФЗ, в том числе в целях исполнения договоров, заключенных в рамках Закона № 223-ФЗ.

Принятое бюджетным учреждением или государственным, муниципальным унитарными предприятиями решение об осуществлении указанных соответственно в пунктах 1 - 3 части 2 и пунктах 1 - 3 части 2.1 ст. 15 Закона 44-ФЗ закупок в порядке, установленном Законом 44-ФЗ, или в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не может быть изменено в текущем году, если иное не установлено Законом 44-ФЗ.

Нормативным правовым актом, о котором идет речь в подп. «а» п. 4 ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ и п. 1 ч. 2 ст. 15 Закона № 44-ФЗ, является Постановление Правительства РФ от 23 апреля 2013 г. № 367, утвердившее Правила получения международными организациями права на предоставление грантов на территории РФ на осуществление конкретных научных, научно-технических программ и проектов, инновационных проектов, проведение конкретных научных исследований на условиях, предусмотренных грантодателями.

Бюджетному учреждению следует определить целесообразность перехода на закупки по Закону № 223-ФЗ. Если имеются существенные доходы от оказания платных услуг или выполнения платных работ, если учреждение часто получает субсидии или гранты, то переход на закупки по Закону № 223-ФЗ будет эффективным.

После принятия решения учреждение должно разработать положение о закупке и утвердить его в установленном порядке. Положение о закупке - это документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ).

Разработанное и утвержденное положение станет основным документом, которым будет руководствоваться заказчик при закупках по Закону № 223-ФЗ. Основным, но не единственным.

Положение о закупке утверждается органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя бюджетного учреждения, если заказчиком выступает государственное или муниципальное бюджетное учреждение (п. 6 ч. 3 ст. 2 Закона № 223-ФЗ)<sup>1</sup>.

В соответствии с ч. 5 ст. 1 Закона № 223-ФЗ к видам юридических лиц, закупка товаров, работ, услуг которых регламентируется Законом № 223-ФЗ, также отнесены юридические лица, реализующие 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.

Положения статьи 3.1 Закона № 223-ФЗ распространяются на реализуемые инвестиционные проекты, за исключением инвестиционных проектов, в рамках которых на день вступления в силу указанных положений требования к закупаемой продукции машиностроения, подлежащей включению в перечни, установлены утвержденной заказчиком или юридическим лицом, указанным в части 5 статьи 1 Закона № 223-ФЗ, проектной документацией и (или) заключены договоры в отношении конкретной продукции машиностроения, подлежащей включению в перечни.(часть 11 введена Федеральным законом от 13.07.2015 N 249-ФЗ)

Таблица. Круг лиц, на которых распространяется Закон № 223-ФЗ

N	Реквизиты разъяснительного письма	Суть разъяснения	Краткое изложение разъяснения
1	Письмо Минэкономразвития России от 01.08.2011 № Д02-5966	Об определении круга лиц, на которых распространяется действие Закона № 223-ФЗ	Любое юридическое лицо, имеющее указанную в Законе организационно-правовую форму и соответствующее иным требованиям Закона, осуществляет закупки товаров, работ, услуг в

<sup>1</sup> См.: Гусев М.Г. Положение о закупке: чего стоит, что дает? // Руководитель бюджетной организации.

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

			соответствии с положениями Закона
2	Письмо ФАС России от 17.11.2014 № АЦ/46541/14		В случае если на официальном сайте не размещена информация об объеме соответствующей выручки, хозяйственное общество, претендующее на исключение из сферы регулирования Закона № 223-ФЗ, не вправе руководствоваться нормами ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ, даже если объем соответствующей выручки данного хозяйственного общества не превышает пороговые значения, указанные в п. 1 - 3 ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ
3	Письмо Минэкономразвития России от 29.03.2013 № Д28и-367	О применении исключений, предусмотренных ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ	Положения ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ распространяются на юридических лиц, в уставном капитале которых доля участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования отсутствует или в совокупности не превышает пятидесяти процентов
4	Письмо Минфина России от 25.04.2014 № 02-02-09/19578		Дочернее общество организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности, рассматривая вопрос об отнесении себя к субъектам Закона № 223-ФЗ, определяет в своей выручке долю, которая обеспечена у данного дочернего хозяйственного общества закупками товаров, работ, услуг основным хозяйственным обществом и иными хозяйственными обществами, являющимися дочерними по отношению к основному
5	Письмо ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 (п. 3)	О распространении действия Закона на дочерние хозяйственные общества государственных унитарных предприятий	Хозяйственное общество, более пятидесяти процентов уставного капитала которого принадлежит государственному унитарному предприятию, должно осуществлять закупочную деятельность в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ
6	Письмо Минэкономразвития России от 12.10.2011 №	О распространении положений Закона на хозяйственные	Действие положений Закона № 223-ФЗ не распространяется на хозяйственные общества, осуществляющие куплю-

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

	Д28-445	общества, осуществляющие куплю-продажу электроэнергии и не являющиеся субъектами естественных монополий или организациями коммунального комплекса	продажу электроэнергии, в том числе с использованием регулируемых в соответствии с действующим законодательством РФ тарифов, цен и надбавок, и не являющиеся субъектами естественных монополий или организациями коммунального комплекса. Вместе с тем следует отметить, что в случае, если совокупная доля участия РФ, субъектов РФ и ее муниципальных образований в уставном капитале хозяйственного общества превышает пятьдесят процентов, то закупки товаров, работ, услуг данного общества должны осуществляться в соответствии с положениями Закона № 223-ФЗ
7	Письмо ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 (п. 2)	О видах деятельности, которые относятся к регулируемым видам деятельности	Перечислены виды деятельности со ссылками на положения Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергоэффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ», Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории РФ, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 № 1021, Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»

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.

Положения ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ (за исключением случаев, указанных в части 5 ст. 1) исключают из сферы действия Закона № 223-ФЗ закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые отдельными юридическими лицами, в уставном капитале которых доля участия России, субъекта РФ, муниципального образования в совокупности не превышает 50%, их дочерними хозяйственными обществами и дочерними хозяйственными обществами последних.

В письме Минэкономразвития России от 29 марта 2013 г. № Д28и-367 отмечено, что положения данной части распространяются на юридических лиц, в уставном капитале которых доля участия России, субъекта РФ, муниципального образования отсутствует или в

совокупности не превышает 50%.

Среди таких юридических лиц в части 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ названы следующие:

1) субъекты естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, если общая выручка соответственно таких субъектов, организаций от деятельности, относящейся к сфере деятельности естественных монополий, и от указанных видов деятельности составляет не более чем десять процентов общей суммы выручки соответственно от всех видов осуществляемой ими деятельности за предшествующий календарный год, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - единая информационная система);

2) дочерние хозяйственные общества субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами и их иными дочерними хозяйственными обществами составляет не более чем пять процентов суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе;

В письме Минфина России от 25 апреля 2014 г. № 02-02-09/19578 отмечено: дочернее общество организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности, рассматривая вопрос об отнесении себя к субъектам Закона № 223-ФЗ, определяет в своей выручке долю, которая обеспечена у данного дочернего хозяйственного общества закупками товаров, работ, услуг основным хозяйственным обществом и иными хозяйственными обществами, являющимися дочерними по отношению к основному; если такая доля составляет не более 5%, то дочернее хозяйственное общество, осуществляющее регулируемые виды деятельности, при осуществлении закупок вправе не руководствоваться Законом № 223-ФЗ;

3) дочерние хозяйственные общества указанных в пункте 2 части 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ дочерних хозяйственных обществ, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами (в том числе иными дочерними хозяйственными обществами основных хозяйственных обществ) основных хозяйственных обществ указанных дочерних хозяйственных обществ составляет не более чем пять процентов суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе.

Часть 3 ст. 1 Закона № 223-ФЗ в целях определения юридических лиц, подпадающих под сферу действия Закона № 223-ФЗ, регламентирует установление:

1) порядка определения совокупной доли участия РФ, субъекта РФ, муниципального образования, указанных в пунктах 1 и 2 части 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ юридических лиц в уставном капитале хозяйственных обществ, порядок уведомления заказчиков об изменении совокупной доли такого участия утверждаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ, по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

2) порядка уведомления заказчиков об изменении совокупной доли такого участия.

Полномочия по урегулированию перечисленных вопросов делегированы Правительству РФ, а их регулирование должно осуществляться соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Таким федеральным органом исполнительной власти в соответствии с п. 1 Постановления Правительства РФ от 26 августа 2013 г. № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства РФ» является Министерство экономического развития РФ (Минэкономразвития России).

В качестве соответствующего уполномоченного федерального органа исполнительной власти определена Федеральная антимонопольная служба (ФАС России), что следует из Постановления Правительства РФ от 25 июня 2012 г. № 631 «О внесении изменений в Положение о Федеральной антимонопольной службе».