

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

1. 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.

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

- куплей-продажей ценных бумаг, приобретением долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных товариществ, обществ и паев в паевых фондах производственных кооперативов, 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 развития «ВЭБ.РФ» 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 указанных в части 2 настоящей статьи юридических лиц, которые признаются взаимозависимыми с ним лицами в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации, у иных юридических лиц, которые признаются взаимозависимыми с ним лицами в соответствии с указанным Кодексом, если закупки осуществляются в целях обеспечения единого технологического процесса, при условии, что перечень предусмотренных настоящим пунктом юридических лиц 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 Российской Федерации;

- закупкой товаров, работ, услуг юридическим лицом, зарегистрированным на

территории иностранного государства, в целях осуществления своей деятельности на территории иностранного государства;

- осуществлением заказчиком отбора субъекта оценочной деятельности для проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации об оценочной деятельности оценки объектов оценки в целях определения размера платы за публичный сервитут, устанавливаемый в соответствии с земельным законодательством;

- совместной инвестиционной деятельностью, осуществляемой на основании договора инвестиционного товарищества, предусматривающего возврат товарищу стоимости его вклада в общее имущество товарищей (в денежной форме);

17) закупкой заказчиком услуг, связанных с заключением, исполнением, изменением или расторжением договора синдицированного кредита (займа) либо договора об организации синдицированного кредита (займа);

18) выполнением инженерных изысканий, архитектурно-строительным проектированием, строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом, сносом объектов капитального строительства, которые обеспечиваются публично-правовой компанией "Единый заказчик в сфере строительства" в соответствии с программой деятельности указанной публично-правовой компании на текущий год и плановый период за счет средств федерального бюджета.

Отличия 44-ФЗ от 223-ФЗ¹:

44 Федеральный закон	223 Федеральный закон
Основное отличие и назначение	
<p>Федеральный закон регулирует все закупки всех государственных заказчиков и полностью регулирует проведение торговой процедуры.</p> <p>Нарушение требований 44-ФЗ влечет отмену закупки и штрафы для госзаказчика, а участнику грозит занесение организации в РНП (Реестр недобросовестных поставщиков).</p> <p>Положительным моментом для поставщиков является гарантия того, что в случае победы контракт будет заключен и полностью оплачен.</p>	<p>Данный закон регулирует только общие принципы проведения закупок. Работая по 223-ФЗ Заказчики сами разрабатывают Положение о закупках для своей организации.</p> <p>В положении прописываются все требования к поставщикам и возможные способы определения победителя закупок. Поставщику, желающему участвовать в закупке по 223-ФЗ, необходимо ознакомиться с Положением о закупке у конкретного Заказчика.</p>
Заказчики	
<ul style="list-style-type: none"> • Государственные и муниципальные органы; 	<ul style="list-style-type: none"> • Организации с долей участия государства более 50% и

¹ Статья: Отличия 44-ФЗ от 223-ФЗ.

<ul style="list-style-type: none"> • «Росатом», «Роскосмос»; • Орган управления государственным внебюджетным фондом; • Государственные и муниципальные казенные учреждения; • Бюджетные учреждения; • Унитарные предприятия, в случае если закупка проходит за счёт бюджетных средств, а не за счёт прибыли от своей деятельности, грантов и т.д. 	<p>все их дочерние предприятия;</p> <ul style="list-style-type: none"> • Компании, занимающиеся регулируемыми видами деятельности (водоснабжение, энергетика и т.д.); • Организации субъекты естественных монополий (РЖД, нефтяные компании, газовые компании и т.п.); • Бюджетные организации, проводящие закупку за счет внебюджетных средств (собственные средства, средства субподряда, полученные гранты и т.п.).
Поставщики (участники)	
Юридические и физические лица, в том числе ИП.	Юридические и физические лица, в том числе ИП.
Способы закупочных процедур	
<p>Конкурентные способы*:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Конкурсы – открытые, с ограниченным участием, двухэтапные, закрытые, закрытые с ограниченным участием, закрытые двухэтапные. • Аукционы – электронные и закрытые. • Запросы котировок. • Запросы предложений. • Закрытые закупки в области государственного оборонного заказа. <p>Неконкурентные способы: закупка у единственного поставщика</p> <p><i>* с 01.01.2019 все конкурентные процедуры закупок становятся электронными.</i></p>	<p>Конкурентные способы:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Конкурс. • Аукцион. • Запрос котировок. • Запрос предложений. • Закрытые способы закупок. <p>Неконкурентные способы закупок: закупка у единственного поставщика.</p> <p>Иные способы закупок Заказчик может выбрать по своему усмотрению. Но они должны быть обязательно обоснованы и отражены в Положении о закупках.</p>
Торговые площадки	
<p>9 площадок с бесплатной регистрацией и участием:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. АО «Агентство по государственному 	Закон не ограничивает заказчиков в выборе ЭТП.

<p>заказу Республики Татарстан».</p> <p>2. АО «Единая электронная торговая площадка».</p> <p>3. АО «Российский аукционный дом».</p> <p>4. АО «Электронные торговые системы».</p> <p>5. АО «ТЭК-Торг».</p> <p>6. ЗАО «Сбербанк – Автоматизированная система торгов».</p> <p>7. ООО «РТС-Тендер».</p> <p>8. ООО «Электронная торговая площадка ГПБ».</p> <p>9. ООО «Автоматизированная система торгов государственного оборонного заказа».</p>	<p>Площадки могут иметь платный и/или бесплатный доступ на своё усмотрение с различными условиями участия.</p> <p>В настоящее время функционирует около двухсот торговых площадок.</p>
<p>Сроки подачи заявок</p>	
<p>Все этапы проведения процедур закупок имеют установленные Федеральным законом сроки, которые обязаны соблюдать, как участники, так и заказчики.</p>	<p>Законом предусмотрены сроки для проведения конкурентных процедур закупок.</p> <p>Сроки по закупкам у единственного поставщика устанавливаются Заказчиком самостоятельно в Положении о закупках. Участвуя в процедурах по 223-ФЗ нужно обязательно ознакомиться с Положением о закупках конкретного заказчика.</p>
<p>Отчетность заказчика</p>	
<p>На сайте zakupki.gov.ru заказчики размещают:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Отчеты об исполнении контрактов. • Отчет об объеме закупок у СМП и СОНО. • Отчеты и обоснования закупок у Единственного поставщика. 	<p>На сайте zakupki.gov.ru заказчики размещают отчеты об общей стоимости:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Всех заключенных договоров. • Договоров с Единственным поставщиком. • Договоров на закупки содержащих государственную тайну. • Договоров с СМП и ССП.
<p>Обеспечение контракта</p>	

<p>Все случаи установления обеспечения контракта прописаны в Законе о контрактной системе и его подзаконных актах.</p> <p>Способ обеспечения контракта поставщик выбирает на свое усмотрение, это может быть банковская гарантия или внесение денежных средств на счет заказчика.</p>	<p>Случаи необходимости внесения обеспечения контракта прописываются в Положении о закупках у каждого конкретного Заказчика.</p>
<p>Изменение, расторжение контракта</p>	
<p>Существенные условия контракта не могут быть изменены. Условия расторжения и внесения изменений контракта прописываются Заказчиком в документации о закупке и проекте контракта согласно 44-ФЗ.</p>	<p>Возможности изменения условий контракта прописываются в Положении о закупках Заказчиков.</p> <p>Изменения существенных условий контракта согласуются с поставщиком.</p>
<p>Обжалование действий заказчика</p>	
<p>Жалобы на действия заказчика подаются в территориальное отделение ФАС. Все жалобы публикуются на сайте zakupki.gov.ru в течение двух рабочих дней со дня ее принятия. На рассмотрение жалобы отводится пять рабочих дней.</p>	<p>Жалобы на действия заказчика подаются также в территориальное отделение ФАС.</p> <p>Сроки подачи жалоб прописываются в Положении о закупках заказчика. Рассмотрение жалобы проходит также руководствуясь Положением и ГК РФ.</p>

Действие Закона 223-ФЗ в части особенностей осуществления закупок, предусмотренных статьей 3.1 Закона 223-ФЗ, 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.

Закон N 44-ФЗ применяют государственные и муниципальные органы, казенные учреждения и другие организации, которые закупают продукцию за счет бюджетных

средств.

Закон № 223-ФЗ применяют естественные монополии, автономные учреждения, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности, госкомпании, иные юрлица с госучастием, а также некоторые "дочки" и "внучки" указанных юрлиц. В ряде случаев такие юрлица обязаны руководствоваться Законом № 44-ФЗ.

Бюджетные учреждения, унитарные предприятия в зависимости от того, за счет каких средств они проводят закупки, вправе выбрать: применять Закон № 44-ФЗ или перейти на Закон № 223-ФЗ. Это правило не распространяется на ФГУП из специального Перечня, которые в большинстве случаев применяют Закон № 223-ФЗ.

Важнейшие различия состоят в том, как регулируются закупки: процедуры по Закону № 44-ФЗ строго регламентированы, а порядок закупок по Закону № 223-ФЗ заказчики устанавливают самостоятельно в своих положениях о закупках с учетом общих принципов и рамочных норм.

Какие заказчики проводят закупки только по Закону № 44-ФЗ

Исключительно по Закону № 44-ФЗ осуществляют закупки государственные и муниципальные заказчики.

Государственными заказчиками могут выступать (п. 5 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ):

- госорганы, в том числе федеральные органы власти и госорганы субъекта федерации;
- органы управления государственными внебюджетными фондами;
- государственные казенные учреждения;
- публично-правовая компания "Единый заказчик в сфере строительства".

Есть исключение: государственными заказчиками могут быть еще Роскосмос и Росатом, но они как госкорпорации могут закупать еще и по Закону № 223-ФЗ.

Государственные заказчики при закупках действуют от имени Российской Федерации или ее субъектов для удовлетворения государственных нужд.

Государственные нужды как самостоятельное понятие в Законе № 44-ФЗ не определены. Полагаем, что к ним можно отнести потребность заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для выполнения функций и полномочий госорганов, достижения целей государственных программ, которые обеспечиваются за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации.

Муниципальными заказчиками могут выступать (п. 6 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ):

- муниципальные органы;
- муниципальные казенные учреждения.

Они действуют от имени муниципального образования и закупают для муниципальных нужд.

Муниципальные нужды как самостоятельное понятие также отсутствует в Законе № 44-ФЗ. Полагаем, что это потребность муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, которые им необходимы для реализации муниципальных программ и выполнения функций муниципальных органов.

Государственный и муниципальный заказ - также термины, определение которых отсутствует в современном законодательстве о закупках. В настоящее время существует лишь понятие государственного оборонного заказа. Полагаем, что в остальных случаях более корректно использовать термин "закупки для государственных и муниципальных нужд" (п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ).

Казенные учреждения осуществляют все закупки только в порядке, предусмотренном Законом № 44-ФЗ, исключений нет ни на государственном, ни на муниципальном уровне.

Это обусловлено в том числе и тем, что средства, полученные ими от приносящей доход деятельности, зачисляются в доход соответствующего бюджета бюджетной системы РФ. Они не возвращаются учреждению в качестве дополнительного источника финансирования (п. 4 ст. 298 ГК РФ, п. 3 ст. 161 БК РФ).

Для закупок по Закону N 44-ФЗ заказчикам не нужно утверждать положение о закупках. Все необходимые нормы и порядок проведения процедур закупок предусмотрены Законом N 44-ФЗ. Этот документ нужен только заказчикам, которые закупают по Закону N 223-ФЗ (ч. 1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

Регламент осуществления закупок по Закону N 44-ФЗ заказчикам разрабатывать не обязательно. Законом такой обязанности не установлено. Однако вы вправе утвердить такой внутренний документ, например, для определения порядка взаимодействия подразделений в ходе закупочной деятельности.

Регламент осуществления закупок по Закону N 223-ФЗ дополнительно к положению о закупке заказчикам разрабатывать не обязательно. Для проведения закупок по Закону N 223-ФЗ заказчики руководствуются утвержденным правовым актом, регламентирующим правила закупки, - положением о закупке (ч. 1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ). Этот документ и регламентирует закупочную деятельность заказчика. При необходимости заказчики могут принять внутренний документ для определения порядка работы по вопросам, которые не относятся к сфере регулирования положения о закупке.

Может ли обособленное подразделение (филиал) выступать в качестве самостоятельного заказчика по контракту

Нет, не может.

Обособленные подразделения (филиалы) юридическими лицами не являются. Имуществом их наделяет юрлицо, создавшее их, и действуют они на основании утвержденных юрлицом положений (абз. 1 п. 3 ст. 55 ГК РФ, Письма Минфина России от 15.04.2020 N 24-01-08/30196, Минэкономразвития России от 18.12.2015 N Д28и-3733).

Распространяются ли положения Закона N 44-ФЗ на отношения, связанные с привлечением экспертов и специалистов к участию в арбитражном процессе

Нет, не распространяются.

Арбитражный суд назначает экспертизу по рассматриваемому делу в соответствии с положениями Арбитражного процессуального кодекса РФ. Нормы Закона N 44-ФЗ при этом не применяются, поскольку не регулируют отношения, связанные с назначением экспертизы судом. Аналогичным образом осуществляется привлечение специалиста. Это следует из п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 N 23.

Распространяются ли требования Закона N 44-ФЗ на отношения, связанные с уплатой взносов на капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме

Нет, не распространяются.

Законом N 44-ФЗ среди прочего регулируются порядок определения поставщиков, заключения контрактов, предусмотренных данным Законом, и особенности их исполнения (п. п. 2, 3, 4 ч. 1 ст. 1 Закона N 44-ФЗ). Поставщиков определяют заказчики в порядке, установленном Законом N 44-ФЗ (п. 2 ч. 1 ст. 3 этого Закона).

Обязанность перечислять взносы на капремонт возникает в силу закона. Они направляются на формирование фонда капитального ремонта, а не на приобретение товаров (работ, услуг) (ч. 1 ст. 169, ч. 1 ст. 170 ЖК РФ). Вопросы о способе формирования этого фонда и его использовании решаются общим собранием собственников в соответствии с положениями жилищного законодательства (п. п. 1, 1.1 ч. 2 ст. 44 ЖК РФ).

Таким образом, требования Закона N 44-ФЗ не распространяются на отношения, связанные с уплатой рассматриваемых взносов (Письма Минэкономразвития России от 02.09.2015 N Д28и-2573, от 04.09.2015 N Д28и-2574, от 06.08.2015 N N Д28и-2261, ОГ-Д28-10437, от 22.06.2015 N Д28и-1799).

Какие заказчики могут проводить закупки и по Закону N 44-ФЗ, и по Закону N 223-ФЗ

Ряд заказчиков могут проводить закупки по обоим закупочным Законам. Выбор закона, как правило, зависит от источника финансирования закупки. Рассмотрим ниже, каким законом и в каких случаях должен руководствоваться каждый из таких заказчиков.

Учтите, что положения Закона N 223-ФЗ действуют на территориях ДНР, ЛНР, Запорожской и Херсонской областей со дня их принятия в РФ и образования в составе РФ новых субъектов и распространяются на заказчиков с даты их регистрации согласно законодательству РФ в качестве юрлиц, указанных в ч. 2 ст. 1 данного Закона (Информационное письмо Минфина России от 09.03.2023 N 24-07-09/19371).

В каком порядке проводят закупки бюджетные учреждения

Бюджетные учреждения осуществляют большую часть закупок в порядке, предусмотренном **Законом N 44-ФЗ**. Это все закупки за счет бюджетных и иных средств, за исключением некоторых, которые они могут проводить по Закону N 223-ФЗ (ч. 1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ).

По Закону N 223-ФЗ бюджетные учреждения могут проводить закупки и заключать гражданско-правовые договоры только в следующих случаях (ч. 2 ст. 15 Закона N 44-ФЗ):

- договор оплачивается за счет грантов, если грантодатель не установил иных требований, за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования, по завещанию (пп. 1 ч. 2 ст. 15 Закона N 44-ФЗ);
- договор заключается в целях исполнения контракта, по которому бюджетное учреждение само является исполнителем;
- договор оплачивается за счет средств, полученных от приносящей доход деятельности.

Для этого учреждению необходимо разработать и разместить до начала года в ЕИС положение о закупке. Без такого положения все закупки независимо от источника финансирования бюджетные учреждения проводят только по Закону N 44-ФЗ (ч. 2 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, Информационное письмо Минфина России от 09.03.2023 N 24-07-09/19371).

Положение о закупках по Закону N 44-ФЗ бюджетному учреждению разрабатывать не нужно. Порядок проведения таких закупок урегулирован непосредственно Законом N 44-ФЗ и иными правовыми актами, которые могут приниматься госорганами в случаях, предусмотренных указанным Законом. Принятие бюджетными учреждениями как заказчиками каких-либо положений, регулирующих порядок осуществления закупок по Закону N 44-ФЗ, не предусмотрено (ст. 2 Закона N 44-ФЗ).

Часто встает вопрос, как назвать гражданско-правовой договор бюджетного учреждения - контракт или договор. Ответ прост: гражданско-правовой договор бюджетного учреждения, а также любого другого заказчика, заключенный по Закону N 44-ФЗ, является контрактом (п. 8.1 ч. 1 ст. 3 Закона N 44-ФЗ).

В каком порядке проводят закупки государственные унитарные предприятия

Государственные унитарные предприятия относятся к заказчикам, которые осуществляют закупки в порядке, предусмотренном Законом N 44-ФЗ. Однако некоторые закупки унитарные предприятия могут провести по Закону N 223-ФЗ (п. 7 ч. 1 ст. 3, ч. 2.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, п. 5 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ).

В порядке, предусмотренном Законом N 223-ФЗ, унитарные предприятия могут проводить закупки (ч. 2.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, п. 5 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ):

- за счет грантов, в том числе за счет бюджетных субсидий или грантов, которые предоставляются на конкурсной основе, если грантодатели не определили иные условия, за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования, по завещанию;
- для исполнения контракта, по которому унитарное предприятие само является исполнителем. Исключением является исполнение предприятием контракта, заключенного в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 93 Закона N 44-ФЗ.

Важно! До 30 июня 2024 г. включительно некоторые ГУПы субъектов РФ, проводя закупки для исполнения обязательств по контрактам, заключенным по ч. 76 ст. 112 Закона N 44-ФЗ, обязаны руководствоваться положениями ряда нормативных правовых актов Правительства РФ, принятых во исполнение Закона N 44-ФЗ. Речь идет, в частности, о Правилах использования КТРУ (ч. 16 ст. 8 Закона N 223-ФЗ);

- федеральные унитарные предприятия из Перечня, утвержденного Распоряжением Правительства РФ от 31.12.2016 N 2931-р, проводят закупки без использования субсидий на капвложения в объекты капстроительства или на приобретение недвижимости;
- без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ.

Учтите, чтобы унитарное предприятие могло закупать по Закону N 223-ФЗ, нужно до начала года принять и разместить в ЕИС положение о закупке. В случае отсутствия такого положения, размещенного до начала года в ЕИС, унитарные предприятия проводят закупки, предусмотренные пп. "а" - "в" п. 2 ч. 2.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, по Закону N 44-ФЗ (п. 5 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ, Информационное письмо Минфина России от 09.03.2023 N 24-07-09/19371).

Муниципальные унитарные предприятия относятся к заказчикам, которые осуществляют закупки в порядке, предусмотренном Законом N 44-ФЗ. Однако они могут проводить закупки по Закону N 223-ФЗ в тех же случаях, что и государственные унитарные предприятия. Отличий или особенностей, действующих именно для муниципальных предприятий, нет.

В каком порядке проводят закупки автономные учреждения

Автономные учреждения проводят большинство своих закупок в порядке, предусмотренном Законом N 223-ФЗ, и только в некоторых случаях они должны руководствоваться Законом N 44-ФЗ (п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ).

По Закону N 44-ФЗ автономные учреждения должны проводить закупки только в двух случаях:

- 1) закупка осуществляется за счет средств на осуществление капвложений в объекты государственной, муниципальной собственности. Но в этом случае к закупкам не применяются положения Закона N 44-ФЗ, касающиеся особенностей исполнения контрактов

(ч. 1 ст. 1, ч. 4 ст. 15 Закона N 44-ФЗ);

2) автономному учреждению государственный или муниципальный заказчик на основании соглашения передал полномочия на осуществление закупок при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства, приобретении недвижимости в государственную или муниципальную собственность. Но в этом случае автономное учреждение проводит закупки от имени заказчика, который передал полномочия (ч. 6 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, п. 4 ст. 79 БК РФ).

В остальных случаях автономные учреждения работают по Закону N 223-ФЗ, для этого им необходимо разработать и разместить в ЕИС положение о закупке.

Переход автономного учреждения с Закона N 223-ФЗ на Закон N 44-ФЗ возможен лишь как санкция за неразмещение положения о закупке либо невыполнение объема закупок у СМСП и самозанятых или за нарушения в отчетности о таких закупках.

В каком порядке проводят закупки госкорпорации, госкомпании и публично-правовые компании

Госкорпорации, госкомпании, публично-правовые компании относятся к заказчикам, которые проводят свои закупки по **Закону N 223-ФЗ**. Для этого им необходимо разработать и разместить в ЕИС положение о закупке (п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ).

По Закону N 44-ФЗ эти заказчики должны проводить только закупки за счет субсидий из федерального бюджета для следующих целей (пп. 3 п. 1 ст. 78.3 БК РФ, ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, Письмо Минфина России от 03.04.2020 N 24-01-08/26563):

- осуществление капвложений в собственные объекты капитального строительства;
- приобретение недвижимости;
- внесение взносов в уставный капитал "дочек" и "внучек" таких заказчиков на осуществление капвложений в объекты капитального строительства таких юрлиц или приобретение ими недвижимости.

К перечисленным случаям не относятся капвложения для завершения строительства объектов незавершенного строительства в соответствии с Федеральным законом от 29.07.2017 N 218-ФЗ.

Учтите, что закупки в рассматриваемых ситуациях регулируются Законом N 44-ФЗ не в полной мере. На эти закупки не распространяются положения Закона N 44-ФЗ, касающиеся планирования закупок и особенностей исполнения контрактов (например, электронного активирования). Также в указанных случаях не применяются положения Закона N 44-ФЗ о том, что заказчикам необходимо достичь минимальной обязательной доли закупок российских товаров, а также о том, что информация о контракте, который заключен в соответствии с ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, размещается в реестре контрактов с учетом особенностей, установленных п. 6 Правил ведения реестра контрактов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.01.2022 N 60 (ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, Письмо Минфина России от 26.04.2023 N 24-06-06/38206).

Кроме того, этим заказчикам могут быть переданы полномочия заказчиков госорганами РФ или субъекта РФ в рамках осуществления бюджетных инвестиций. Но все операции в рамках переданных полномочий заказчика осуществляются от лица органа, передавшего эти полномочия (ч. 6 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, п. 4.1 ст. 79 БК РФ).

Публично-правовая компания "Единый заказчик в сфере строительства" по Закону N 44-ФЗ проводит закупки на выполнение инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капремонта, сноса объектов

капстроительства, финансируемые из федерального бюджета. Такие закупки проводятся в соответствии с программой деятельности этой компании на текущий год и плановый период (ч. 4.2 ст. 15 Закона N 44-ФЗ).

Кроме того, в 2024 г. по ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ отдельные юрлица проводят закупки за счет субсидий, предусмотренных пп. 2.1 п. 1 ст. 78.3 БК РФ (ч. 5 ст. 2 Федерального закона от 29.05.2024 N 124-ФЗ).

В каком порядке проводят закупки хозяйственные общества с госучастием

Хозяйственные общества с госучастием относятся к заказчикам, которые проводят большую часть своих закупок по Закону N 223-ФЗ. Такими заказчиком являются (п. п. 1 - 3 ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ):

- хозяйственные общества, в уставном капитале которых доля участия РФ, субъекта РФ или муниципального образования в совокупности превышает 50%;
- дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит указанным выше хозяйственным обществам, а также заказчикам по Закону N 223-ФЗ из числа госкомпаний, госкорпораций, публично-правовых компаний, субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, автономных учреждений;
- дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более 50% долей в совокупности принадлежит указанным выше дочерним хозяйственным обществам.

Учтите, что при определении доли госучастия в указанных заказчиках необходимо руководствоваться Приказом ФАС России от 16.06.2014 N 390/14. Кроме того, в долях хозяйственных обществ (кроме "дочек" и "внучек") не учитываются некоторые привилегированные акции банков и кредитных организаций (ч. 5 ст. 3.2 Закона N 451-ФЗ, ч. 6 ст. 4 Закона N 173-ФЗ).

Для закупок по Закону N 223-ФЗ указанные заказчики должны разработать и разместить в ЕИС положение о закупке. Дочерние хозяйственные общества вместо своего положения могут разместить решение о присоединении к положению вышестоящего заказчика (ч. 4 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

По Закону N 44-ФЗ хозяйственные общества с госучастием проводят только закупки за счет субсидий из федерального бюджета или за счет бюджетных инвестиций.

При этом **за счет субсидий** могут закупать хозяйственные общества, 100% акций (долей) которых принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, при условии, что субсидии предоставлены (п. 8 ст. 78 БК РФ):

- для осуществления капвложений в собственные объекты капстроительства (в случаях, установленных федеральными законами, для возмещения затрат в связи с ранее осуществленными этими юрлицами капвложениями в собственные объекты капстроительства или находящиеся в государственной (муниципальной) собственности);
- закупки недвижимости с последующим увеличением уставного капитала.

В этом случае закупки регулируются Законом N 44-ФЗ не в полной мере. На такие закупки не распространяются положения Закона N 44-ФЗ, касающиеся планирования закупок и особенностей исполнения контрактов (например, электронного актирования). Также в указанных случаях не применяются положения Закона N 44-ФЗ о том, что заказчиком необходимо достичь минимальной обязательной доли закупок российских товаров, а также о том, что информация о контракте, который заключен в соответствии с ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, размещается в реестре контрактов с учетом особенностей, установленных п. 6 Правил ведения реестра контрактов, утвержденных Постановлением

Правительства РФ от 27.01.2022 N 60 (ч. 4.1 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, Письмо Минфина России от 26.04.2023 N 24-06-06/38206).

Важно! Положения Закона N 44-ФЗ также необходимо применять заказчикам, которые не являются ГУП (МУП) или 100% акций (долей) которых не принадлежит РФ (субъекту РФ), если закупки проектных, изыскательских работ, работ по строительству (реконструкции) объектов инфраструктуры финансируются за счет субсидий по п. 8.1 ст. 78 БК РФ (пп. 6 п. 8.3 ст. 78 БК РФ).

За счет бюджетных инвестиций хозяйственные общества проводят закупки по Закону N 44-ФЗ:

- для вложения в принадлежащие им объекты капстроительства;
- приобретения ими недвижимости;
- внесения взноса в уставный (складочный) капитал их дочерних обществ на осуществление капитальных вложений в объекты капстроительства таких обществ, а также на приобретение ими недвижимости за счет средств соответствующего бюджета.

При осуществлении таких закупок заказчики применяют нормы Закона N 44-ФЗ в пределах, которые предусмотрены договорами об участии РФ, субъекта РФ или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций. Так, если деньги выделяются из бюджета РФ, в договор необходимо включить условие о соблюдении при проведении закупки и исполнении договоров, полностью либо частично оплачиваемых из таких средств, законодательства о контрактной системе (если реализуются инвестиционные проекты по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капстроительства) (ч. 5 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, пп. "г" п. 4 Требований, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.02.2017 N 190, Письмо Минфина России от 10.08.2021 N 24-06-07/64059).

Учтите: планировать такие закупки в порядке, предусмотренном Законом N 44-ФЗ, необязательно. Процедуры определения поставщиков при таких закупках подлежат мониторингу, аудиту в сфере закупок и контролю со стороны ФАС России и территориальных контрольных органов (ч. 5 ст. 15 Закона N 44-ФЗ, Письма Минфина России от 02.10.2020 N 24-01-07/86364, от 21.06.2017 N 24-01-10/38885).

В каком порядке проводят закупки субъекты естественных монополий

Субъекты естественных монополий и организации, осуществляющие некоторые регулируемые виды деятельности в общественно важных сферах - энергоснабжение, водоснабжение и т.д., являются заказчиками, которые проводят большую часть своих закупок по Закону N 223-ФЗ. Для этого они должны разработать и разместить в ЕИС положение о закупке (ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ).

Но не все монополисты или организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности, должны применять Закон N 223-ФЗ. К таким исключениям относятся (ч. 2.1 ст. 1 Закона N 223-ФЗ):

- организации с долей госучастия не больше 50%, выручка которых от монополистической или регулируемой деятельности не превышает 10% от общей выручки за прошлый год;
- "дочки" и "внучки" монополистов и организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными и иными дочерними обществами составляет не более чем 5% суммы выручки за предыдущие четыре квартала.

В этих случаях, чтобы не подпадать под действие Закона N 223-ФЗ, организации необходимо разместить информацию о выручке в ЕИС.

Закон N 44-ФЗ заказчикам из числа монополистов и осуществляющим регулируемые виды деятельности необходимо применять в случае предоставления **бюджетных инвестиций**, в частности, на вложения в объекты капитального строительства, приобретение ими недвижимости либо внесения взносов в уставные капиталы. Порядок применения положений законодательства о контрактной системе определяется в рамках договоров об участии РФ, субъекта РФ или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций (ч. 5 ст. 15 Закона N 44-ФЗ). Такие положения не касаются заказчиков-монополистов из числа автономных учреждений, ГУП или МУП, для них предусмотрен механизм предоставления субсидий (абз. 3 п. 1 ст. 80 БК РФ).

Какие заказчики обязаны перейти с Закона N 223-ФЗ на Закон N 44-ФЗ

Заказчики, которые работают по Закону N 223-ФЗ, обязаны перейти на применение основных норм Закона N 44-ФЗ в двух ситуациях. Это касается:

1) заказчиков, **не разместивших положения** о закупке в ЕИС. Учтите:

- для вновь созданных компаний срок утверждения положения составляет три месяца с момента регистрации в ЕГРЮЛ (ч. 5 ст. 8 Закона N 223-ФЗ). На его размещение в ЕИС предусмотрено еще 15 календарных дней (ч. 1 ст. 4, ч. 5.1 ст. 8 Закона N 223-ФЗ). Чтобы избежать претензий со стороны контрольных органов, рекомендуем утвердить и разместить в ЕИС положение в течение трех месяцев с момента регистрации в ЕГРЮЛ;

- для компаний, которые стали заказчиками по Закону N 223-ФЗ из-за изменения доли госучастия в уставном капитале, срок утверждения и размещения в ЕИС положения составляет три месяца с момента получения соответствующего уведомления (ч. 6 ст. 8 Закона N 223-ФЗ);

2) заказчиков, обязанных осуществить определенный **объем закупок у СМСП**. Если эти заказчики не выберут обязательный объем закупок у СМСП, допустят просрочку или неразмещение в ЕИС отчета о таких закупках или укажут недостоверные сведения в таком отчете, то их положение о закупках будет считаться неразмещенным. С 1 февраля и до конца года, следующего за отчетным, они будут вынуждены проводить закупки по основным правилам Закона N 44-ФЗ (ч. 8.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Учтите, что положения Закона N 223-ФЗ, касающиеся участия СМСП в закупках товаров, работ, услуг, и Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352 применяются и к самозанятым (за исключением ИП) (ч. 15 ст. 8 Закона N 223-ФЗ, п. 2(4) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352).

В этих случаях заказчики руководствуются не всем Законом N 44-ФЗ, а только в части (ч. 8.1 ст. 3, ч. 5.1 ст. 8 Закона N 223-ФЗ):

- обоснования НМЦК и цены контракта с единственным поставщиком.

Если количество товаров (объем работ, услуг) невозможно установить, Закон N 44-ФЗ позволяет определить начальную цену единицы товара (работы, услуги), начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта. Цену единицы товара (работы, услуги) нужно обосновывать (ч. 24 ст. 22 Закона N 44-ФЗ). Полагаем, положения ч. 24 ст. 22 Закона N 44-ФЗ также должны применяться;

- выбора способа определения поставщика;

- особенностей закупок у СМП и СОНКО (кроме необходимости составления отчета о таких закупках).

В частности, заказчики должны осуществить данные закупки в объеме, предусмотренном ч. 1 ст. 30 Закона N 44-ФЗ (Письмо Казначейства России от 20.02.2023 N 07-04-14/14-270);

- требований к участникам;

- оценки предложений участников;
- создания закупочных комиссий;
- определения поставщика (подрядчика, исполнителя) согласно параграфам 2 - 3 гл. 3 Закона N 44-ФЗ, за исключением порядка согласования проведения закрытых процедур.

При этом сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда из-за существенного нарушения ими условий договоров, надо направлять в антимонопольный орган для включения в РНП в соответствии с Законом N 223-ФЗ;

- закупок у единственного поставщика, кроме уведомления и согласования таких закупок в ФАС России.

В случаях, предусмотренных ч. 8.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, заказчики обязаны соблюдать в том числе требования ст. 33 Закона N 44-ФЗ. Вместе с тем они не руководствуются ст. 23 Закона N 44-ФЗ и Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 145 (Письмо Минфина России от 07.04.2023 N 24-01-09/31369). На таких заказчиков продолжают распространяться требования Закона N 223-ФЗ в части планирования, отчетности и размещения сведений в реестре договоров. Эти действия совершаются в личном кабинете 223-ФЗ в ЕИС. Указанные заказчики не обязаны достигать годовых объемов закупок у СМСП, в том числе за период с 1 по 31 января отчетного календарного года, однако они должны составить годовой отчет о закупке у СМСП в соответствии с Законом N 223-ФЗ и Постановлением N 1352 и разместить его в ЕИС не позднее 1 февраля года, следующего за отчетным. Отчет об объеме закупок у СМСП и СОНКО такие заказчики не составляют и не размещают в ЕИС, поскольку не руководствуются требованиями ч. 4 и 4.1 ст. 30 Закона N 44-ФЗ (Письма Казначейства России от 07.03.2023 N 07-04-14/14-386, от 20.02.2023 N 07-04-14/14-270, Минфина России от 08.12.2023 N 24-07-08/118799, от 14.11.2023 N 24-07-09/108447, от 10.07.2023 N 24-07-09/64150).²

2. 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

² Готовое решение: Когда заказчиком проводить закупки по Закону N 44-ФЗ, а когда по Закону N 223-ФЗ. КонсультантПлюс, 2024.

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.

3. 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.

О закупках по Закону 223-ФЗ в электронной форме. С момента перехода

закупочных процедур в электронную форму актуальными становятся несколько направлений. Во-первых, оптимизация механизма проведения закупочных процедур, в частности, введение универсальной квалификации: до процедуры закупок будут допускаться только участники, которые имеют уже минимальный опыт осуществления госзакупок. Второе направление — унификация процедур планирования путем создания единого документа, включающего формирование плана закупок и план-график закупок, который в автоматизированном режиме будет постепенно наполняться по стадии приближения к соответствующей закупке. В-третьих — устранение цикличности при проведении закупочных процедур. Еще одним направлением является введение каталога товаров и услуг, который начал формироваться на площадке Министерства финансов.