

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

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

Участником закупки является:

- любое юридическое лицо;
- несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала;
- любое физическое лицо;
- 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).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона 223-ФЗ. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона 223-ФЗ, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона 223-ФЗ, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона 223-ФЗ.

Конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 статьи 3 Закона 223-ФЗ.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона 223-ФЗ. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Требования к участникам закупки

Участниками закупки по Закону N 223-ФЗ могут быть практически любые лица. Общего перечня требований не существует: каждый заказчик самостоятельно определяет и закрепляет эти требования в положении и документации о закупке.

Это могут быть основные или единые требования, которые применяются во всех закупках без исключения, и дополнительные требования, которые предъявляются в

зависимости от специфики конкретной закупки. При этом, устанавливая требования, важно соблюдать принципы Закона № 223-ФЗ, такие как равноправие, измеримость требований, отсутствие необоснованного ограничения конкуренции.

Как устанавливать требования к участникам закупки

Устанавливайте требования с учетом того, что участником закупки может быть любое физическое или юридическое лицо либо объединение таких лиц. Единственное исключение - в своих закупках не должны принимать участие организатор закупки, заказчик либо их работники. Законом иных уточняющих требований к участникам не предъявляется: каждый заказчик может определить требования самостоятельно, в зависимости от своих отраслевых особенностей и специфики предмета закупки (ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, п. 4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции).

Важно! Принимать участие в закупках по Закону № 223-ФЗ не вправе иностранные агенты (ч. 11 ст. 11 Федерального закона от 14.07.2022 № 255-ФЗ).

Устанавливайте требования в документах закупки, предъявление требований, не зафиксированных в документации или извещении при запросе котировок, запрещено и может быть обжаловано в антимонопольном органе. Любое включаемое в документацию требование должно быть предусмотрено вашим положением о закупке (ч. 6, п. 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ).

Учитывайте необходимость соблюдать антимонопольные требования и принципы Закона № 223-ФЗ (ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ):

- **предъявляйте требования обоснованно**, они должны соответствовать предмету закупки, предъявляться в равной мере ко всем участникам и не должны ставить кого-то в заведомо преимущественное положение. В случае возникновения спорных ситуаций будьте готовы отстаивать объективную необходимость предъявления тех или иных требований. Суд может признать правомерным предъявление завышенных квалификационных требований в случаях, когда это оправдано потребностью заказчика (см. Постановления Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 23.07.2021 № Ф01-3462/2021 по делу № А82-10936/2020, Арбитражного суда Северо-Западного округа от 04.05.2017 № Ф07-3271/2017 по делу № А56-23872/2016);

- **предъявляйте только измеримые требования**. Это значит, что требование в равной степени понятно для любого потенциального участника и может быть однозначно подтверждено конкретными документами. Максимально конкретизируйте требования, приводя сведения, которыми эти требования могут подтверждаться. Если вы не установите в документации перечень сведений или документов, которыми участник может подтвердить соответствие требованиям, есть риск, что ваши действия будут обжалованы (см. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 19.06.2023 № Ф05-13148/2023 по делу № А40-160891/2022, Решение Московского УФАС России от 13.03.2017 по делу № 1-00-620/77-17).

Если в вашей закупке на стороне участника выступает группа лиц, то требования должны предъявляться в совокупности к такому коллективному участнику, а не к каждому из лиц в отдельности. В противном случае вам грозит штраф, предусмотренный ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Установление в таком случае требований к каждому отдельному участнику противоречит принципам Закона № 223-ФЗ (п. 14 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018)).

Учтите: для отнесения группы лиц к категории СМСП каждый из участников этой группы должен соответствовать требованиям, предъявляемым к СМСП (Письмо ФАС

России от 14.04.2023 N 28/28871/23). При этом, по мнению Минфина России, коллективное участие СМСП в проводимой согласно ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ электронной конкурентной закупке, участниками которой могут быть только СМСП, не предусмотрено Законом N 223-ФЗ (Письмо 20.06.2023 N 24-07-09/56775). Полагаем, что в части проведения закупок в соответствии со ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ целесообразно руководствоваться изложенной позицией Минфина России.

Какие можно установить требования к участникам закупки

Вы можете разработать перечень единых требований, для того чтобы предъявлять к участникам при проведении любой конкурентной закупки вне зависимости от способа, предмета или формы.

При необходимости в каждой конкретной закупке добавляйте особые квалификационные или иные дополнительные требования, если этого требует специфика предмета закупки.

При проведении закупок, указанных в ч. 5 ст. 21.1 Закона об участии в долевом строительстве, надо установить обязательные квалификационные требования, предусмотренные Приказом Минстроя России от 21.12.2020 N 810/пр.

Рассмотрим некоторые требования к участникам закупки, которые можно включить в положение.

Основные требования к участникам закупки

К таким требованиям можно отнести те, которые целесообразно включать при проведении каждой закупки, никаких рисков их предъявление не влечет. Соответствие таким требованиям призвано показать, что потенциальный участник - надежный контрагент, исполнению договора не помешает несоответствие основным требованиям закона.

1. **Отсутствие ограничений на деятельность лица.** Для этого установите требование о том, что на момент подачи заявки в отношении участников закупки - юрлиц и ИП не должна проводиться процедура приостановления деятельности или процедура ликвидации, отсутствуют основания для прекращения деятельности ИП, участник - физическое лицо не ограничен судом в дееспособности. Для подтверждения участнику достаточно продекларировать свое соответствие требованиям в заявке.

Пример требований для включения в положение, документацию о закупке

Участник закупки не находится в процессе ликвидации (для участника - юридического лица), не признан по решению арбитражного суда несостоятельным (банкротом) (для участника - как юридического, так и физического лица), отсутствуют основания для прекращения деятельности (для ИП). На день подачи заявки деятельность участника закупки не приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях. Участник закупки - физическое лицо не ограничен судом в дееспособности.

Для подтверждения участник декларирует свое соответствие такому требованию путем заполнения участником закупки формы "Заявка на участие в закупке" в составе документации (извещения) о закупке.

2. **Отсутствие значительной задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам.** Требуйте от участника декларировать в заявке отсутствие такой задолженности. При этом не рекомендуем просить участника представлять справки об исполнении обязанности по уплате налогов. Контрольные органы могут признать такое

требование неправомерным (см. Решение ФАС России от 05.09.2018 N 223ФЗ-656/18).

Можете также предусмотреть требование, чтобы участник прошел проверку согласно Методике проведения оценки юрлица, утвержденной Приказом ФНС России от 24.03.2023 N ЕД-7-31/181@, через интерактивный сервис "Личный кабинет налогоплательщика юридического лица" и предоставил результат в виде выписки. Такая выписка по запросу участника направляется в его личный кабинет налогоплательщика (Письмо ФНС России от 13.02.2024 N ЗГ-2-31/1941@).

Пример требования для включения в положение, документацию о закупке

У участника закупки отсутствует недоимка по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов от балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Участник декларирует свое соответствие такому требованию путем заполнения формы "Заявка на участие в закупке" в составе документации (извещения) о закупке.

Участник закупки проходит проверку в соответствии с Методикой проведения оценки юридического лица на базе сервиса "Личный кабинет налогоплательщика юридического лица" АИС "Налог-3", утвержденной Приказом ФНС России от 24.03.2023 N ЕД-7-31/181@.

Соответствие требованию участник подтверждает выпиской из сервиса оценки юридических лиц.

3. Отсутствие сведений об участнике в РНП. Вы можете предусмотреть требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестрах недобросовестных поставщиков, ведение которых предусмотрено Законом N 223-ФЗ и Законом N 44-ФЗ. Сведения, содержащиеся в этих реестрах, открыты, вы сможете проверить факт наличия или отсутствия в них сведений самостоятельно (ч. 7 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Не устанавливайте требование об отсутствии участника в каких-либо других подобных реестрах недобросовестных поставщиков, в том числе если ведете его самостоятельно. Это может быть воспринято как нарушение закона (см. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13.07.2017 N Ф05-9158/2017).

Пример требования об отсутствии в РНП для включения в положение, документацию о закупке

Сведения об участнике закупки отсутствуют в реестрах недобросовестных поставщиков, ведение которых предусмотрено Законом N 223-ФЗ и Законом N 44-ФЗ.

Для подтверждения участник декларирует свое соответствие такому требованию путем заполнения формы "Заявка на участие в закупке" в составе документации (извещения) о закупке.

4. Соответствие участника требованиям законодательства. Чтобы выполнять некоторые работы, оказывать услуги или поставлять определенный товар, участнику закупки необходимо соответствовать специальным требованиям. Например, такие требования предъявляются для работы с гостайной либо для оказания некоторых образовательных услуг, работ по монтажу средств пожаротушения или проектированию объекта капитального строительства. Подтверждением соответствия требованиям является выданное такому участнику специальное разрешение (лицензия) или членство в саморегулируемой организации.

Установите указанное требование в зависимости от предмета закупки и укажите документы, которые должен представить участник для подтверждения соответствия. Если для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги требуется лицензия по Закону о лицензировании, такими документами могут быть выписка из реестра лицензий или копия акта лицензирующего органа о принятом решении. Они представляются в форме электронных документов, подписанных УКЭП (ч. 8 ст. 21 Закона о лицензировании). Учтите, что копия лицензии на бумажном носителе не подтверждает наличие лицензии (Письмо Минэкономразвития России от 25.08.2023 N ОГ-Д24-7294).

Обратите внимание: выписка из реестра лицензий носит информационный характер. После ее составления в реестр могут внести изменения. Поэтому целесообразно проверить наличие лицензии в реестре лицензий на сайте лицензирующего органа (Письмо Минэкономразвития России от 25.08.2023 N ОГ-Д24-7294).

Если проводите закупку работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства или закупку, связанную с использованием атомной энергии, можете предъявлять требования не только к участникам, но и к их субподрядчикам и (или) изготовителям товара (п. 10 ч. 10 ст. 4 Закона N 223-ФЗ).

Пример требования для выполнения работ по подготовке проектной документации

Участник закупки должен соответствовать требованиям законодательства РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом закупки, а именно участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, при этом совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Участник закупки считается соответствующим указанному требованию, если информация об участнике закупки содержится в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах (ст. 55.17 ГК РФ, ч. 2 ст. 7.1 Федерального закона от 01.12.2007 N 315-ФЗ).

5. Наличие статуса СМСП или самозанятого. Данное требование можно отнести к основным, поскольку оно предъявляется во всех закупках, проводимых только среди СМСП и самозанятых.

Если участником закупки выступает группа лиц, то для ее отнесения к СМСП каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к СМСП (Письмо ФАС России от 14.04.2023 N 28/28871/23). При этом, по мнению Минфина России, коллективное участие СМСП в проводимой согласно ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ электронной конкурентной закупке, участниками которой могут быть только СМСП, не предусмотрено Законом N 223-ФЗ (Письмо от 20.06.2023 N 24-07-09/56775). Полагаем, что в части проведения закупок в соответствии со ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ целесообразно руководствоваться изложенной позицией Минфина России.

Принадлежность участника к СМСП подтверждается наличием информации о нем в едином реестре таких субъектов. Нельзя требовать от участников представить информацию и документы, которые свидетельствуют о данном статусе. Если в реестре не окажется необходимой информации, откажите участнику в допуске к участию в закупке либо откажитесь от заключения с ним договора (п. п. 11, 12 Положения N 1352).

Статус самозанятого подтверждается наличием соответствующей информации на сайте ФНС России. От участника закупки нельзя требовать представить информацию и документы, которые свидетельствуют о постановке на учет в качестве плательщика НПД. Если на сайте ФНС России нет информации о применении НПД участником закупки, откажите ему в допуске к участию в закупке либо откажитесь от заключения с ним договора (п. 2(4) Постановления N 1352).

Пример требования к СМСП и самозанятым в положении, документации о закупке

Участник закупки должен соответствовать критериям, установленным ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - Закон N 209-ФЗ), или быть физическим лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя и применяющим специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход" в соответствии с положениями Федерального закона от 27.11.2018 N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход".

Принадлежность участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства подтверждается наличием соответствующей информации в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Информацию и документы, которые свидетельствуют о данном статусе, представлять не требуется (п. 11 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352).

Применение физическим лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" подтверждается наличием соответствующей информации на сайте ФНС России. Информацию и документы, которые свидетельствуют о постановке на учет в налоговом органе в качестве плательщика НПД, представлять не требуется (п. 2(4) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352).

Предоставление декларации о соответствии единым требованиям, предъявляемым к участникам закупки, регламентируется Законом N 223-ФЗ только в отношении закупок среди СМСП и самозанятых. При таких закупках заказчик вправе требовать предоставить только ограниченный перечень документов. Среди них - декларация, которой участник подтверждает соответствие ряду требований. Полагаем, что именно эти единые требования, а также требование об отсутствии сведений об участнике в РНП вы вправе установить при проведении таких закупок.

Указанная декларация включается во вторую часть заявки на участие в конкурсе, аукционе, запросе предложений и в заявку на участие в запросе котировок с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки (ч. 19.5 - 19.8 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ).

В остальных закупках, участниками которых могут быть любые лица, заказчик вправе установить требование о предоставлении соответствующей декларации, а также предусмотреть требования к этому документу в соответствии с нормами своего положения о закупке (ч. 2 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

Важно! Участниками закупки не могут быть также лица, в отношении которых приняты специальные экономические меры, и подконтрольные им организации, а также иностранные агенты (ч. 11 ст. 11 Федерального закона от 14.07.2022 N 255-ФЗ, Письмо Минфина России от 05.09.2022 N 24-07-07/86221).

Дополнительные требования к участникам закупки

Заказчик вправе установить в документации дополнительные требования к участникам при условии, что они предусмотрены в положении о закупке и не противоречат принципам Закона N 223-ФЗ (ч. 1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Однако учитывайте, что такие требования хотя и призваны уточнить сведения об участнике, не должны быть избыточными: оценивайте, действительно ли соответствие требованию будет важно с точки зрения исполнения договора. Рассмотрим возможные дополнительные требования.

Квалификационные требования к участникам закупки

В законе нет запрета на установление таких требований.

Особое внимание уделите формулировкам, касающимся квалификационных требований. Важно, чтобы установленные требования не только позволили вам оценить, достаточно ли у потенциального участника квалификации для исполнения договора, но и помогли участнику самостоятельно определить, соответствует ли он таким требованиям.

Важно, чтобы ваши требования были соразмерны предмету закупки. Рассмотрим некоторые из них.

1. Опыт выполнения работ, оказания услуг, аналогичных объекту закупки.

Устанавливайте такое требование, если сможете доказать, что отсутствие необходимого опыта негативно скажется на исполнении договора. Контрольные органы часто признают такое требование неправомерным, однако суды могут поддержать заказчика (см., например, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2022 N 305-ЭС21-21513 по делу N А40-265434/2020, Решение ФАС России от 08.08.2018 N 223ФЗ-570/18 и Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 23.05.2016 N Ф06-8366/2016).

Обратите внимание: недостаточно просто формулировки "опыт, аналогичный предмету закупки". Пропишите критерии определения аналогичности требуемого опыта: это позволит минимизировать риск спорных ситуаций (см. Решение Московского УФАС России от 12.09.2016 по делу N 1-00-1638/77-16).

2. Наличие у участника определенных финансовых показателей.

Вы можете предъявить к участникам такое требование, если это позволит вам получить дополнительные гарантии исполнения договора (см. Позицию ВС РФ). Например, можно установить, что к закупке допускаются только участники, чья финансовая устойчивость подтверждается показателями, определенными по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший отчетный год.

Пример требований к финансовым показателям для включения в положение, документацию о закупке

К закупке не допускаются участники, чьи показатели, определенные по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за истекший финансовый год, не соответствуют следующим минимальным показателям:

Показатель	Расчет по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности	Требуемое значение
Коэффициент автономии собственных	Строка 1300 "Итого по разделу III" / строка 1600 "Баланс"	Не менее 0,10

средств		
Коэффициент обеспеченности собственными оборотными средствами	(Строка 1300 "Итого по разделу III" - строка 1100 "Итого по разделу I") / строка 1200 "Итого по разделу II"	Не менее 0,05
Коэффициент соизмеримости годовой выручки от основной деятельности с суммой договора	(Строка 2110 "Выручка" x период выполнения обязательств по договору в мес.) / (12 мес. ¹ x первоначальная цена договора, предложенная участником закупки, без НДС)	Не менее 1,20

¹ Если участник закупки зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в истекшем финансовом году, то в расчете учитывают количество месяцев начиная с месяца регистрации по декабрь (включительно).

Иные дополнительные требования

Устанавливайте следующие требования в исключительных случаях, поскольку высоки риски обжалования в контрольных органах и судах.

1. **Наличие статуса изготовителя либо дилера или подтверждение возможности поставки через дилера.** Устанавливать такое требование рискованно, поскольку его признают ведущим к ограничению круга потенциальных участников (см. Постановления Арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.03.2020 N Ф03-282/2020 по делу N А51-11260/2019, Арбитражного суда Московского округа от 30.05.2017 N Ф05-5926/2017 по делу N А40-98881/16). Вместе с тем вы получаете дополнительную защиту от поставки контрафакта, и в некоторых случаях такое требование могут признать обоснованным (см. Постановления Арбитражного суда Уральского округа от 07.12.2021 N Ф09-8789/21 по делу N А60-66119/2020, Арбитражного суда Московского округа от 08.02.2017 N Ф05-18751/2016 по делу N А40-30023/16-122-253).

2. **Удаленность от объектов заказчика.** Установление такого требования может быть признано судом обоснованным, если специфика закупки подразумевает оказание услуг на объекте участника и заказчику важно его местоположение. Например, суды могут посчитать оправданным такое требование для сети АЗС (см. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 26.05.2016 по делу N А56-52825/2015).

В случае когда дополнительное требование несет потенциальный риск ограничения круга участников и обжалования ваших действий, вы можете установить его не в качестве требования, а в качестве одного из критериев оценки заявок, если это предусмотрено вашим положением о закупке. В таком случае наиболее подходящий участник получит максимальное количество баллов по критерию и при этом к участию в закупке будет допущен более широкий круг лиц (см. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 18.12.2023 N Ф05-31394/2023 по делу N А40-31114/23-92-263).

Можно ли установить требование выполнить работы (оказать услуги) лично

Можно запретить подрядчику (исполнителю) привлекать субподрядчиков (соисполнителей). Рекомендуем установить запрет не как требование к участникам закупки, а как одно из условий исполнения договора, заключаемого по ее итогам.

Это связано с тем, что при осуществлении закупок вы руководствуетесь в том числе Гражданским кодексом РФ (ч. 1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ). Так, вопрос привлечения субподрядчиков и соисполнителей в ходе выполнения обязательств по договору урегулирован ст. ст. 706, 780 ГК РФ. Аналогичная позиция изложена в Письме Минфина России от 26.12.2018 N 03-02-07/1/94732, в котором учтен п. 7 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона N 223-ФЗ (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

Учтите, что в этом Обзоре также указано: рассматриваемый запрет может быть расценен как нарушение законодательства РФ, если доказано, что он включен в документацию с целью обеспечить победу конкретному лицу. ФАС России признает такой запрет нарушением Закона N 223-ФЗ.

Могут ли аффилированные с заказчиком лица принимать участие в закупках по Закону N 223-ФЗ

Закон N 223-ФЗ не содержит прямого запрета на участие в закупках аффилированных с заказчиком лиц. Но при этом важно учитывать, что запрещено участвовать в торгах, запросах котировок, запросах предложений организаторам и заказчикам таких процедур, а также работникам данных лиц. Кроме того, запрещена координация заказчиками деятельности участников данных процедур, создание преимущественных условий и заключение с ними ограничивающих конкуренцию соглашений (п. п. 1, 4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции).

С учетом указанных запретов участие в закупках аффилированных с заказчиком или организатором торгов лиц может быть расценено судами как нарушение Закона о защите конкуренции (см. Постановления Арбитражного суда Поволжского округа от 18.12.2019 N Ф06-55902/2019, Восточно-Сибирского округа от 29.08.2019 N Ф02-4025/2019).

Закупки у юрлиц, указанных в ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ, признанных взаимозависимыми с заказчиком в соответствии с НК РФ, у иных взаимозависимых с заказчиком юрлиц, признанных таковыми на основании положений НК РФ, для обеспечения единого технологического процесса не подпадают под регулирование Закона N 223-ФЗ, если соблюдено следующее условие. В положении о закупке определен перечень взаимозависимых юрлиц и установлено обоснование включения в перечень каждого из них согласно положениям НК РФ. Перечень заказчик формирует самостоятельно. При этом он не обязан включать в него все юрлица, которые признаются взаимозависимыми с ним в соответствии с НК РФ (Письмо Минфина России от 27.02.2023 N 24-07-08/15684). Раздел положения с перечнем указанных юрлиц размещается в ЕИС (без размещения на официальном сайте) отдельно от самого положения о закупке (п. 13 ч. 4 ст. 1 Закона N 223-ФЗ, пп. "а" п. 3, п. п. "а", "б" п. 10 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 N 908).

Участие аффилированных лиц в закупках может привести в том числе и к конфликту интересов. Чтобы этого не допустить, руководители заказчика и члены закупочной комиссии при осуществлении закупок должны принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ч. 7.1

ст. 3 Закона N 223-ФЗ). Для этого должны соблюдаться требования, предусмотренные ч. 7.2, 7.3 ст. 3 Закона N 223-ФЗ.¹

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) государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

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

¹ Готовое решение: Каким требованиям должен соответствовать участник закупки по Закону N 223-ФЗ. КонсультантПлюс, 2024.

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 закупок;
6) создания и функционирования комиссии по осуществлению закупок;
7) определения поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с параграфами 2 и 3 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 закупок, 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 настоящим Федеральным законом;

б) не проводят согласование применения закрытого 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 конкурса или аукциона несостоявшимся;

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

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 средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования (благотворительного пожертвования), по завещанию, 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 Российской Федерации, 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).

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.

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 пунктами 2 и 6.1 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 Российской Федерации.

4) федеральными государственными унитарными предприятиями, имеющими существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, за исключением случаев осуществления такими предприятиями закупок за счет субсидий, предоставленных из федерального бюджета на

осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации.

Государственные, муниципальные унитарные предприятия вправе осуществлять закупки в соответствии с Законом 223-ФЗ после размещения положения о закупке и плана закупки в единой информационной системе.

Положения статьи 3.4 Закона 223-ФЗ применяются к отношениям, связанным с осуществлением закупок, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе либо приглашения принять участие в которых направлены после даты начала функционирования операторов электронных площадок в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 10 статьи 3.4 Закона 223-ФЗ.

Положения Закона 223-ФЗ, касающиеся участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг, применяются в течение срока проведения эксперимента, установленного Федеральным законом от 27 ноября 2018 года N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход", в отношении физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход".

До 30 июня 2024 года включительно государственные унитарные предприятия субъекта Российской Федерации, на которые законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации возложены полномочия по поставке лекарственных средств, специализированных продуктов лечебного питания, медицинских изделий, расходных материалов, средств для дезинфекции, а также услуг по хранению и доставке соответствующих товаров, работ по ремонту и техническому обслуживанию медицинских изделий, осуществляют закупки для целей исполнения обязательств по контрактам, заключенным на основании части 76 статьи 112 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", руководствуясь положениями нормативных правовых актов, принятых Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 3 статьи 14, частью 6 статьи 23, пунктом 6 части 1 и частью 5 статьи 33, пунктом 2 части 29 статьи 34 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".

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 N 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)².

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)

Круг лиц, на которых распространяется Закон № 223-ФЗ³:

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 соответствии с положениями Закона
2	Письмо ФАС России от 17.11.2014 № АЦ/46541/14	О применении исключений, предусмотренных ч. 2.1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ	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

² См.: Гусев М.Г. Положение о закупке: чего стоит, что дает? // Руководитель бюджетной организации.

³ Составлено: Шавылина Ю.А. Обзор разъяснительных писем по практике применения Закона № 223-ФЗ.

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

			<p>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</p>
3	<p>Письмо Минэкономразвития России от 29.03.2013 № Д28и-367</p>		<p>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</p>
4	<p>Письмо Минфина России от 25.04.2014 № 02-02-09/19578</p>		<p>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</p>
5	<p>Письмо ФАС России от 24.12.2012 № ИА/44025/12 (п. 3)</p>	<p>О распространении действия Закона на дочерние хозяйственные общества государственных унитарных предприятий</p>	<p>Хозяйственное общество, более пятидесяти процентов уставного капитала которого принадлежит государственному унитарному предприятию, должно осуществлять закупочную деятельность в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ</p>
6	<p>Письмо Минэкономразвития России от 12.10.2011 № Д28-445</p>	<p>О распространении положений Закона на хозяйственные общества, осуществляющие куплю-продажу электроэнергии и не являющиеся субъектами естественных монополий или организациями</p>	<p>Действие положений Закона № 223-ФЗ не распространяется на хозяйственные общества, осуществляющие куплю-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</p>

		коммунального комплекса	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»

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, обращения с твердыми коммунальными отходами, 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, обращения с твердыми коммунальными отходами, 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 настоящей части 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».