Вопрос 3. Система осуществления закупок в контексте социальных, экономических и политических процессов РФ, цели и задачи создания и функционирования контрактной системы

Закон 44-ФЗ регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся:

1) планирования закупок товаров, работ, услуг;

2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт);
(в ред. Федеральных законов от 03.07.2016 N 321-ФЗ, от 28.12.2016 N 474-ФЗ, от 29.06.2018 N 174-ФЗ)

4) особенностей исполнения контрактов;

5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;

6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;

7) контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

Ч. 2 ст. 1 Закона 44-ФЗ установлен закрытый перечень отношений, к которым Закон 44- ФЗ не применяется, при этом оказание финансовых услуг к таким отношениям не относятся.

Таким образом, заказчиками при осуществлении закупок товаров, работ, услуг подлежит применению Закон 44-ФЗ, за исключением случаев, прямо установленных данным законом.

Закон 44-ФЗ не применяется к отношениям, связанным с:

1) оказанием услуг международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Российская Федерация, а также международными финансовыми организациями, с которыми Российская Федерация заключила международные договоры;

2) закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения безопасности лиц, подлежащих государственной защите, в соответствии с Федеральным законом от 20 августа 2004 года N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" и Федеральным законом от 20 апреля 1995 года N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов";

3) закупкой драгоценных металлов и драгоценных камней для пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации и государственных фондов драгоценных металлов и драгоценных камней соответствующих субъектов Российской Федерации, на территориях которых были добыты драгоценные металлы и драгоценные камни;

4) назначением адвоката органом дознания, органом предварительного следствия, судом для участия в качестве защитника в уголовном судопроизводстве в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации либо судом для участия в качестве представителя в гражданском судопроизводстве в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации или в административном судопроизводстве в соответствии с Кодексом административного судопроизводства Российской Федерации;

5) привлечением адвоката к оказанию гражданам юридической помощи бесплатно в соответствии с Федеральным законом от 21 ноября 2011 года N 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации";

6) закупкой товаров, работ, услуг участковыми избирательными комиссиями, территориальными избирательными комиссиями, в том числе при возложении на них полномочий иной избирательной комиссии, окружными избирательными комиссиями, избирательными комиссиями муниципальных образований (за исключением избирательных комиссий муниципальных образований, являющихся административными центрами (столицами) субъектов Российской Федерации) во исполнение полномочий, предусмотренных законодательством Российской Федерации о выборах и референдумах;

7) привлечением избирательными комиссиями, комиссиями референдума граждан к выполнению работ и оказанию услуг, связанных с обеспечением полномочий избирательных комиссий, комиссий референдума в период подготовки и проведения выборов, референдума, по гражданско-правовым договорам, заключаемым с физическими лицами, в соответствии с Федеральным законом от 12 июня 2002 года N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных

прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации";

8) закупкой товаров, работ, услуг Центральной избирательной комиссией Российской Федерации, избирательными комиссиями субъектов Российской Федерации, в том числе при возложении на них полномочий окружной избирательной комиссии, при проведении выборов в федеральные органы государственной власти;

9) взиманием оператором электронной площадки, оператором специализированной электронной площадки платы в соответствии с частью 4 статьи 24.1 настоящего Федерального закона.

В Письме Минэкономразвития РФ от 29.10.2015 № ОГ-Д28-13780 отмечено, что исключения из сферы применения Закона 44-ФЗ, установленные в части 2 статьи 1 Закона 44-ФЗ, не содержат указания на возможность заключения договора финансовой аренды (договора лизинга) без применения положений Закона 44-ФЗ.
Таким образом, по мнению Департамента, государственные и муниципальные заказчики обязаны руководствоваться Законом 44-ФЗ при заключении ими договора финансовой аренды (договора лизинга).

Положения Закона 44-ФЗ не применяются к отношениям, связанным с назначением экспертизы арбитражным судом по своей инициативе (пункт 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 № 23).

В Письме Минфина России от 29.11.2017 № 24-01-10/79406 высказано относительно вопроса заключения безвозмездных договоров в порядке, предусмотренном Законом 44-ФЗ.

В соответствии со ст. 1 Закона 44-ФЗ данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Таким образом, Закон 44-ФЗ регулирует отношения, связанные с расходованием денежных средств при осуществлении заказчиками закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Следовательно, в случае если при осуществлении закупок заказчиком не расходуются денежные средства, положения Закона 44-ФЗ не применяются.

Закупки на оказание финансовых услуг.

В Письмах Минфина России от 17.11.2017. № 24-01-09/78226, от 29.11.2017 N 24-01-10/79406 разъяснено, что услуги финансовые, кроме услуг по страхованию и пенсионному

обеспечению, относящиеся к коду 64 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008), так же как и услуги по предоставлению кредитов финансовыми организациями (код 64.19.2 ОКПД2), включены в Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме, установлен распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 № 471-р.

Таким образом, закупки на оказание финансовых услуг, в том числе услуг по предоставлению кредитов финансовыми организациями, заказчик осуществляет путем проведения аукциона в электронной форме, а в случае если начальная (максимальная) контракта не превышает 500 тысяч рублей, то заказчик вправе осуществлять такую закупку путем проведения запроса котировок.

Кроме того, указанные услуги возможно закупить в соответствии с пунктами 4 и 5 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ с учетом ограничений, установленных Законом 44-ФЗ для таких закупок.

Закупки на оказание услуг обязательного аудита.

См. Письмо Минфина России № 24-04-06/3691, ФАС России № РП/4072/18 от 24.01.2018, в котором подробно рассмотрены особенности осуществления закупок на оказание услуг обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Закупки недвижимого имущества или аренда имущества.

В Письме Минфина России № 24-04-01/ВН-28711, ФАС России № РП/43555/17 от 28.06.2017 разъяснено следующее. Согласно пункту 3 части 1 статьи 1 Закона 44-ФЗ данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд, связанные с заключением гражданско-правового договора, предметом которого является в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Гражданского кодекса РФ к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся в том числе земельные участки.

На основании изложенного, при заключении заказчиком (в том числе унитарным предприятием) договоров аренды земельных участков, в том числе находящихся в государственной или муниципальной собственности, подлежит применению Закон 44-ФЗ.

Глава V.1 ЗК РФ устанавливает основания и порядок предоставления земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности. В соответствии с пунктом 1 статьи 39.1 ЗК РФ земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, предоставляются в том числе на основании договора аренды.

В соответствии с подпунктом 9 пункта 2 статьи 39.6 Земельного кодекса РФ (далее – ЗК РФ) договор аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключается без проведения торгов в случае предоставления земельного участка, на котором расположены здания, сооружения, собственникам зданий, сооружений, помещений в них и (или) лицам, которым эти объекты недвижимости предоставлены на праве хозяйственного ведения или в случаях, предусмотренных статьей 39.20 ЗК РФ, на праве оперативного управления.

При этом следует обратить внимание, что в соответствии с частью 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указанный в части 1 статьи 17.1 данного закона порядок заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества (путем проведения конкурсов или аукционов) не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с ЗК РФ.

В соответствии со статьей 39.2 ЗК РФ предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется исполнительным органом государственной власти или органом местного самоуправления в пределах их компетенции в соответствии со статьями 9 - 11 ЗК РФ. В соответствии с пунктами 2 статей 9 - 11 ЗК РФ управление и распоряжение земельными участками, находящимися в собственности РФ, субъектов РФ, муниципальной собственности, осуществляют соответственно Российская Федерация, субъекты РФ, органы местного самоуправления.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае закупки работы или услуги, выполнение или оказание которых может осуществляться только органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственными ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ или нормативными правовыми актами Правительства РФ, законодательными актами соответствующего субъекта РФ.

Учитывая, что соответствующие исполнительные органы, указанные в статье 39.2 ЗК РФ, наделены исключительными полномочиями по предоставлению земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, Минфин России и ФАС России считают, что заказчики (в том числе унитарные предприятия) вправе заключить с указанными органами договор аренды земельного участка, который находится в государственной, муниципальной собственности и на котором расположены здания, сооружения, принадлежащие заказчику на праве собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, на

основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ без применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, земельный участок в случае, установленном подпунктом 9 пункта 2 статьи 39.6 ЗК РФ, может быть предоставлен заказчику без проведения торгов, который, в свою очередь, имеет право заключить договор с исполнительным органом государственной власти или органом местного самоуправления, уполномоченным на предоставление такого земельного участка, на основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ без применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

! Полные тексты всех нормативных правовых актов, а также писем и разъяснений ведомств, упоминаемых в лекциях, доступны слушателю в его личном кабинете.