

Вопрос 5. Особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (вместе с «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», «Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства»).

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Правительство РФ Постановлением от 11.12.2014 № 1352 утвердило:

- Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема;

- требования к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства;

- форму годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Годовой объем закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливается в размере не менее чем 18 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок. При этом совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками с субъектами малого и среднего предпринимательства по результатам закупок,

осуществленных в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, должен составлять не менее чем 10 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок.

Годовой объем закупок, которые планируется в соответствии с проектом плана закупки или утвержденным планом закупки осуществить по результатам закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, должен составлять не менее 10 процентов совокупного годового стоимостного объема закупок, планируемых к осуществлению в соответствии с проектом плана закупки или утвержденным планом закупки. При расчете такого совокупного годового стоимостного объема закупок не учитываются закупки, предусмотренные пунктом 7 настоящего Положения.

Годовой объем закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции у субъектов малого и среднего предпринимательства, рассчитываемый на основании заключенных в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения договоров с субъектами малого и среднего предпринимательства, определяется как увеличенный на 5 процентов совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции у субъектов малого и среднего предпринимательства за год, предшествующий отчетному, но не более чем 5 процентов совокупного годового стоимостного объема всех договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок товаров, работ, услуг за отчетный год. При этом заказчики вправе осуществлять закупки инновационной и высокотехнологичной продукции у субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме, превышающем годовой объем, рассчитанный в соответствии с настоящим пунктом.

Годовой объем закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, которую планируется осуществить в соответствии с проектом плана закупки товаров, работ, услуг или проектом плана закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств (в части первого года его реализации) либо которую планируется осуществить в соответствии с указанными утвержденными планами по результатам закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, определяется как увеличенный на 5 процентов совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, участниками которых являлись только субъекты малого и среднего предпринимательства, за год, предшествующий отчетному, но не более чем 5 процентов запланированного совокупного годового стоимостного объема договоров. При этом заказчики вправе планировать осуществление закупки инновационной и высокотехнологичной продукции у субъектов малого и

среднего предпринимательства в объеме, превышающем годовой объем, рассчитанный в соответствии с настоящим пунктом.

Заказчики вправе установить в извещении о закупке, документации о закупке и соответствующем проекте договора требование к участникам закупки о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства. Участники такой закупки представляют в составе заявки на участие в закупке план привлечения субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В Письме Минэкономразвития России от 23.06.2015 № Д28и-1840 отмечено, что согласно статье 248 Налогового кодекса РФ к доходам относятся:

- доходы от реализации товаров (работ, услуг) и имущественных прав;
- внереализационные доходы.

В соответствии с частью 2 главы I приказа Минфина России от 6 мая 1999 г. № 32н «Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету «Доходы организации» ПБУ 9/99» (далее - Приказ № 32н) доходами организации признается увеличение экономических выгод в результате поступления активов (денежных средств, иного имущества) и (или) погашения обязательств, приводящее к увеличению капитала этой организации, за исключением вкладов участников (собственников имущества).

В соответствии с частью 18 главы V Приказа № 32н в отчете о финансовых результатах доходы организации за отчетный период отражаются с подразделением на выручку и прочие доходы.

В отчете о финансовых результатах, утвержденном приказом Минфина России от 2 июля 2010 г. № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» (далее - Приказ № 66н), согласно приложению № 4 к Приказу № 66н показатель «Выручка» отражается в строке 2110, показатель «Прочие доходы» отражается в строке 2340.

Таким образом, Департамент развития контрактной системы считает возможным рассчитать суммарный объем выручки от продажи товаров, продукции, выполнения (оказания) работ (услуг), а также от прочих доходов по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за предшествующий календарный год как сумму показателей строк 2110 «Выручка» и 2340 «Прочие доходы» отчета о финансовых результатах.

В Письме Минэкономразвития России от 28.08.2015 № Д28и-2498 отмечено, что в соответствии с пунктом 20 Положения при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения в извещении о закупке и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты МСП.

При этом при расчете десятипроцентного совокупного годового объема договоров, заключенных по результатам закупок у субъектов МСП,

возможно учитывать закупки, информация о которых (извещение, документация и т.д.) опубликована на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (zakupki.gov.ru).

Кроме того, считаем неправомерным осуществлять закупки товаров, работ, услуг, участниками которых могут быть только субъекты МСП, если такие товары, работы, услуги не включены в перечень, утвержденный в соответствии с пунктом 8 Положения.

В соответствии с частью 1 статьи 1005 Гражданского кодекса РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В случае если агентом (поставщиком) является организация, привлекаемая принципалом (заказчиком) для обеспечения нужд заказчика в товарах, работах, услугах, такая организация осуществляет функции за счет заказчика; права и обязанности в результате осуществления таких функций возникают у заказчика в рамках заключенного агентского договора.

Отмечаем, что в соответствии с частью 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ под закупкой понимается удовлетворение 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.

Таким образом, закупки, осуществляемые агентом в рамках агентского договора от имени и за счет заказчика, являются закупкой по смыслу Закона № 223-ФЗ и сведения о таких закупках подлежат размещению в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе в соответствии с частью 19 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Порядок осуществления закупок в рамках агентского договора заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке.

Вместе с тем если заказчик является агентом в рамках агентского договора и осуществляет закупки от имени и за счет принципала, то такие закупки не являются закупками по смыслу Закона № 223-ФЗ.

На основании вышеизложенного при расчете в соответствии с пунктом 5 Положения совокупного годового стоимостного объема договоров закупки финансовых услуг, включая банковские услуги, страховые услуги, услуги на рынке ценных бумаг, услуги по договору лизинга, а также услуги, оказываемые финансовой организацией и связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц, не учитываются.

Таким образом, указанный случай не относится к подпункту «д»

пункта 7 Постановления № 1352.

Согласно статье 615 ГК РФ арендатор с согласия арендодателя вправе сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив.

Таким образом, субаренда является подвидом аренды, и, по мнению Департамента, договор субаренды относится к подпункту «л» пункта 7 Положения, утвержденного Постановлением № 1352.

Вместе с тем согласно пункту 1 «ГОСТ 31607-2012. Межгосударственный стандарт.

Энергосбережение. Нормативно-методическое обеспечение. Основные положения» (далее - ГОСТ) энергоноситель - вещество в различных агрегатных состояниях (твердое, жидкое, газообразное) либо иные формы материи (плазма, поле, излучение и т.д.), запасенная энергия которых может быть использована для целей энергоснабжения.

Согласно положениям ГОСТа природный энергоноситель является подвидом энергоносителя, вместе с тем согласно пункту 2 ГОСТа к природным энергоносителям относят биомассу: органическое топливо (нефть, газ, уголь и т.д.).

Таким образом, бензин относится к подпункту «м» пункта 7 Положения – закупка энергоносителей.

Кроме того, Департамент считает, что подпункт «у» пункта 7 Положения касается только закупок, связанных с проведением планового ремонта, технического обслуживания и (или) модернизации импортного оборудования в рамках гарантийных или лицензионных обязательств.

При этом Департамент полагает целесообразным закупки, указанные в пункте 7 Положения, учитывать при заполнении пунктов 3 - 5 Формы годового отчета, утвержденной Постановлением № 1352 о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов МСП.

В Письме Минэкономразвития России от 30.07.2015 № Д28и-2258 отмечено, что по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В случае если агентом (поставщиком) является организация, привлекаемая принципалом (заказчиком) для обеспечения нужд заказчика в товарах, работах, услугах, такая организация осуществляет функции за счет заказчика; права и обязанности в результате осуществления таких функций возникают у заказчика в рамках заключенного агентского договора.

Таким образом, закупки, осуществляемые агентом в рамках агентского договора от имени и за счет заказчика, являются закупкой по смыслу Закона № 223-ФЗ и сведения о таких закупках подлежат размещению в единой

информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе в соответствии с частью 19 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Порядок осуществления закупок в рамках агентского договора заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке.

Вместе с тем, если заказчик является агентом в рамках агентского договора и осуществляет закупки от имени и за счет принципала, такие закупки не являются закупками по смыслу Закона № 223-ФЗ.

С учетом изложенного в сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки товаров, работ, услуг, не включаются договоры, заключенные заказчиком, являющимся агентом в соответствии с агентским договором и осуществляющим закупки от имени и за счет принципала.

В Письме Минэкономразвития России от 15.07.2015 № Д28и-2050 отмечено, что в соответствии с пунктом 8 Положения для проведения торгов, иных способов закупки, предусмотренных положением о закупке, в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения заказчики обязаны утвердить перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов МСП (далее - перечень).

При этом вышеуказанное положение Постановления № 1352 призвано обеспечить заблаговременную возможность уведомления субъектов МСП о потребностях заказчика посредством номенклатуры товаров, работ, услуг, включенных в перечень, а также о том, что закупка таких товаров, работ, услуг будет проходить на специальных условиях только для субъектов МСП в соответствии с требованиями подпункта «б» пункта 4 Положения, утвержденного Положением № 1352.

Вместе с тем сообщаем, что заказчик вправе в зависимости от собственных потребностей и конъюнктуры рынка вносить в такой перечень изменения.

На основании вышеизложенного предложение о внесении изменений в Постановление № 1352, предусматривающих право заказчика на проведение закупок товаров, работ, услуг вне рамок перечня, поддержано быть не может.

Частью 8.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ предусмотрена ответственность заказчика за невыполнение обязанности осуществить закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства в течение календарного года в объеме, установленном Правительством РФ в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона 223-ФЗ, либо размещения недостоверной информации о годовом объеме закупок у таких субъектов, включенной в отчет, предусмотренный частью 21 статьи 4 Закона 223-ФЗ, либо неразмещения указанного отчета в единой информационной системе положение о закупке данного заказчика с 1 февраля года, следующего за прошедшим календарным годом, и до завершения этого года признается неразмещенным в соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ. В данном

случае в течение указанного периода заказчики руководствуются положениями Закона 44-ФЗ в части:

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

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

3) осуществления закупок у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частями 1 - 3, 5 - 8 статьи 30 Закона 44-ФЗ. 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 - 5 главы 3 Закона 44-ФЗ. 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 Законом 223-ФЗ;

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

8) осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ. При этом заказчики:

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

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

Неразмещение или размещение в ЕИС недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у СМП, согласно п. 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ также является основанием для

обжалования участником закупки в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действий (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Порядок размещения информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Порядок размещения информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства установлен в разделе IX Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908. Для размещения в единой информационной системе информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства, представитель заказчика с помощью функционала единой информационной системы формирует документ в электронном виде (п. 53).

Годовой отчет считается размещенным в единой информационной системе надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 указанного Положения в единой информационной системе годового отчета, сформированного в соответствии с пунктом 53 указанного Положения (п. 54).

Для размещения информации о внесении изменений в годовой отчет представитель заказчика в соответствии с пунктом 53 указанного Положения формирует измененную редакцию годового отчета, а также размещает электронный вид документа, предусмотренного пунктом 5 указанного Положения (п. 55).

Изменения в годовой отчет считаются размещенными в единой информационной системе надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 указанного Положения в единой информационной системе документов, предусмотренных пунктом 55 указанного Положения (п. 56).

Проведение оценки соответствия и мониторинга соответствия планов закупки, проектов таких планов, изменений, внесенных в такие планы, проектов изменений, вносимых в такие планы, годовых отчетов требованиям законодательства РФ, предусматривающим участие субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке.

Ст. 5.1 Закона № 223-ФЗ предусмотрено проведение оценки соответствия требованиям законодательства РФ проекта плана закупки товаров, работ, услуг, проекта плана закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, проектов изменений, вносимых в такие планы, в случае, если они предусматривают изменение раздела об участии субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, до утверждения таких планов, изменений, вносимых в такие планы, конкретными заказчиками, перечень которых устанавливается Правительством РФ в соответствии с пунктом 2 части 8.2 статьи 3 Закона 223-ФЗ.

В соответствии с федеральными законами «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ» Постановлением Правительства РФ от 29.10.2015 № 1169 утверждены:

1) Положение о проведении мониторинга соответствия утвержденных планов закупки товаров, работ, услуг, планов закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, изменений, внесенных в такие планы, годовых отчетов о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства, годовых отчетов о закупке инновационной продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства) требованиям законодательства РФ, предусматривающим участие субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, в отношении отдельных заказчиков, определенных Правительством РФ;

2) Положение о проведении оценки соответствия проектов планов закупки товаров, работ, услуг, проектов планов закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, проектов изменений, вносимых в такие планы, требованиям законодательства РФ, предусматривающим участие субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, в отношении конкретных заказчиков, определенных Правительством РФ;

3) Положение о порядке и сроках приостановки реализации планов закупки товаров, работ, услуг, планов закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств.

Мониторингу соответствия требованиям законодательства РФ подлежат утвержденные план закупки товаров, работ, услуг, план закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, изменения, внесенные в такие планы, в случае, если они предусматривают изменение раздела об участии субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, годовой отчет о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства, годовой отчет о закупке инновационной продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства) отдельных заказчиков, определяемых Правительством РФ в соответствии с пунктом 2 части 8.2 статьи 3 Закона 223-ФЗ.

Предметом оценки соответствия и мониторинга соответствия утвержденного плана закупки товаров, работ, услуг или проекта такого плана являются:

1) соблюдение установленного Правительством РФ годового объема закупки, который планируется осуществить по результатам закупки, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, а также годового объема закупки инновационной

продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства);

2) соответствие раздела плана закупки товаров, работ, услуг, предусматривающего осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства, проекта такого плана утвержденному заказчиком перечню товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется у субъектов малого и среднего предпринимательства. При этом отсутствие утвержденного заказчиком такого перечня является основанием для направления этому заказчику уведомления, предусмотренного частью 10 ст. 5.1 Закона № 223-ФЗ.

Согласно разъяснениям Минэкономразвития России от 07.12.2015 № Д28и-3531 обязанность по включению в планы закупки товаров, работ, услуг разделов о закупке у СМСП распространяется только на заказчиков, перечень которых утвержден Распоряжением Правительства РФ от 06.11.2015 № 2258-р.

По результатам оценки соответствия или мониторинга соответствия выдается заключение о соответствии (положительное заключение) или уведомление о несоответствии (уведомление) утвержденных плана закупки товаров, работ, услуг, плана закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, изменений, внесенных в такие планы, проектов таких планов, проектов изменений, вносимых в такие планы, годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства, годового отчета о закупке инновационной продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства).

В случае устранения заказчиком несоответствия, указанного в уведомлении, такому заказчику выдается положительное заключение в отношении утвержденных плана закупки товаров, работ, услуг, плана закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, изменений, внесенных в такие планы, проектов таких планов, проектов изменений, вносимых в такие планы, годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства, годового отчета о закупке инновационной продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства).

В случае неустранения заказчиком несоответствия, указанного в уведомлении, такому заказчику выдается заключение о несоответствии (отрицательное заключение) в отношении утвержденных плана закупки товаров, работ, услуг, плана закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, изменений, внесенных в такие планы, проектов таких планов, проектов изменений, вносимых в такие планы, годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства, годового отчета о закупке инновационной

продукции, высокотехнологичной продукции (в части закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства).