**Ответы на вопросы заказчиков, возникающие при реализации законодательства Российской Федерации о контрактной системе**

**в сфере закупок**

*Вопрос:* ***Согласно приказа Минстроя России от 23 декабря 2019 г. №841/пр «Об утверждении порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) и Методики составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства» НМЦК определяется с применением официальной статистической информации об индексах. На практике же получается, что различные органы исполнительной власти Омской области при расчете субсидии применяют разные индексы.***

***Почему происходит такая ситуация и как поступать в дальнейшем при обосновании НМЦК?***

*Ответ:* Главным управлением финансового контроля Омской области (далее – Главное управление) рассмотрен запрос (письмо от 03.08.2021   
№ ИСХ-21/ГУКС-1516) о разъяснении вопроса применения официальной статистической информации об индексах при определении и обосновании начальной (максимальной) цены контракта (далее – НМЦК) при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности, по результатам которого сообщаем следующее.

Юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией давать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов. Главное управление не наделено компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации. Вместе с тем полагаем необходимым отметить следующее.

Подпунктом «а» пункта 8 Порядка определения НМЦК, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования), утвержденного приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 23.12.2019   
№ 841/пр (далее соответственно – Порядок, Минстрой РФ) установлено, что НМЦК при осуществлении закупки подрядных работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства определяется с применением официальной статистической информации об индексах цен на продукцию (затраты, услуги) инвестиционного назначения по видам экономической деятельности (строительство), публикуемой Федеральной службой государственной статистики (далее – Росстат) для соответствующего периода или индексов фактической инфляции (при наличии), установленных уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, в случае осуществления закупок за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (далее - индексы фактической инфляции). Индексы фактической инфляции применяются для пересчета сметной стоимости строительства из уровня цен на дату утверждения проектной документации в уровень цен на дату определения НМЦК.

В письме Минстроя РФ от 16.03.2020 № 9333-ИФ/09 (далее – письмо) указывается, что для определения значений индексов цен Росстата используются «Индексы цен на продукцию (затраты, услуги) инвестиционного назначения», в целом по Российской Федерации определяемые по виду экономической деятельности «Строительство», для периода от даты утверждения проектной (сметной) документации до даты определения НМЦК (к соответствующему месяцу предыдущего года, к предыдущему месяцу).

На сайте Росстата публикуются индексы фактической инфляции как в целом для Российской Федерации, так и для Омской области в частности.

Исходя из того, что Порядком не установлено, какие индексы фактической инфляции должны применять субъекты Российской Федерации, и учитывая, что письмо не является нормативно-правовым актом, а носит рекомендательный характер, при расчете НМЦК в соответствии с Порядком Главное управление допускает возможность применения индексов фактической инфляции как для Российской Федерации в целом, так и для Омской области. При этом заказчикам необходимо действовать путем минимизации рисков нарушения законодательства, а также руководствоваться принципом эффективного использования бюджетных средств.

Дополнительно отмечаем следующее. Указанный вопрос, поступивший от муниципального заказчика, рассмотрен в рамках семинара-совещания, проведенного Главным управлением в июле 2021 года с представителями муниципальных образований Омской области по вопросам реализации полномочий по внутреннему муниципальному финансовому контролю, а также контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Ответы Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Главное управление)

1. ***Вопрос по закупке на разработку проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства:***

В соответствии с ч. 2 ст. 48 ГрК РФ **проектная документация** представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения **для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта**. Снос объекта капитального строительства в указанной статье не упоминается. Из чего можно сделать вывод, что работы (услуги) по подготовке проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства **не являются работами по разработке проектной документации**.

При этом в силу ст. 55.30 ГрК РФ застройщик или технический заказчик обеспечивает подготовку проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства в качестве самостоятельного документа.

Таким образом, можно ли сделать вывод, что подготовка проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства является частью работ по сносу?

Из указанного просим пояснить:

*Как устанавливать требования о членстве подрядчика (исполнителя) в СРО:* ***как на проектные работы или как на работы по сносу?*** *Т.к., например, в соответствии с ч. 5 ст. 55.31 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, может выполнять работы по договорам подряда на осуществление сноса в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров* ***не превышает одного миллиона рублей****. Т.е. если НМЦК менее одного миллиона, требование о членстве в СРО не устанавливается.*

*Ответ:* Требования к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 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 о контрактной системе) устанавливаются исходя из ее объекта.

Нормы об архитектурно-строительном проектировании и сносе объектов капитального строительства закреплены в разных главах Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) (главы 6 и 6.4, соответственно).

В [ст. 48](https://login.consultant.ru/link/?rnd=A697BFB7F3E51E6CBCCD54B184AEDA44&req=doc&base=LAW&n=357291&dst=100748&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100003&REFDOC=133724&REFBASE=CJI&stat=refcode%3D10881%3Bdstident%3D100748%3Bindex%3D5&date=05.08.2021) ГрК РФ предусмотрена подготовка проектной документации для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта. Снос объекта капитального строительства в указанной статье не упоминается.

При этом в силу [ст. 55.30](https://login.consultant.ru/link/?rnd=A697BFB7F3E51E6CBCCD54B184AEDA44&req=doc&base=LAW&n=357291&dst=2743&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100006&REFDOC=133724&REFBASE=CJI&stat=refcode%3D10881%3Bdstident%3D2743%3Bindex%3D8&date=05.08.2021) ГрК РФ в целях сноса объекта капитального строительства застройщик или технический заказчик обеспечивает подготовку проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства, за исключением случаев, указанных в ГрК РФ.

Таким образом, работы по подготовке проекта организации работ по сносу объекта капитального строительства и работы по разработке проектной документации являются самостоятельными видами работ, в связи с чем требование о членстве в саморегулируемой организации должно быть установлено в зависимости от вида выполняемых работ.

1. *2.* ***Допускается ли дополнение предмета закупки адресом объекта, учитывая, что к предмету закупки применяется КТРУ?***

*Ответ:* В соответствии с пунктом 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 года № 145, (далее соответственно – Каталог, Правила) заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции **наименование товара, работы, услуги**.

Вместе с тем, по мнению Главного управления, дополнение **объекта закупки** адресом объекта с учетом того, что к такому объекту закупки применяется Каталог, не противоречит требованиям Правил.

При этом **наименование** товара, работы, услуги должно указываться согласно позиции Каталога.

**3*. Допускается ли принятие заказчиком решения об отказе в допуске к участию в электронном аукционе, если участник в первой части заявки указал наименование своей организации?***

*Ответ:* Часть 3 статьи 66 Закона о контрактной системе определяет, какие документы и информацию должны содержать первая часть заявки на участие в электронном аукционе.

Сведения о наименовании, фирменном наименовании (при наличии) участника аукциона согласно требованиям пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе должны указываться во второй части.

Следует учитывать, что исчерпывающий перечень оснований, при которых участник закупки не допускается к участию в электронном, установлен частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Кроме того, отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным [частью 4](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=389509&dst=100883&fld=134&date=06.08.2021) такой статьи, не допускается (часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе).

С учетом изложенного, Законом о контрактной системе не предусмотрена возможность отказа в допуске к участию в аукционе участника, заявка которого содержит дополнительную информацию, в том числе сведения о самом участнике.

Данные выводы подтверждаются позицией Минэкономразвития России, изложенной в письмах от 31 декабря 2014 года № Д28и-2883, от 15 июля 2015 года № Д28и-2163.

1. ***Соответствует ли требованию п.10 ч.1 ст.31 участник закупки – юридическое лицо, зарегистрированное в России, учредителем которого является иностранная компания?***

*Ответ:* При осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе требование о том, что участник закупки не должен являться офшорной компанией (пункт 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

В силу пункта 4 части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе под участником закупки понимается **любое юридическое лицо** независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, **за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория**, включенные в утверждаемый в соответствии с [подпунктом 1 пункта 3 статьи 284](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=389333&dst=5684&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=106&REFDOC=389509&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16876%3Bdstident%3D5684%3Bindex%3D131&date=06.08.2021) Налогового кодекса Российской Федерации [перечень](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=283163&dst=5&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=106&REFDOC=389509&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16610%3Bdstident%3D5%3Bindex%3D131&date=06.08.2021) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций **(офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее – офшорная компания)**, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

[Перечень](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=283163&dst=100010&fld=134&date=06.08.2021) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны), утвержден приказом Минфина России от 13 ноября 2007 года № 108н (далее – Перечень).

Таким образом, следуя требованиям Закона о контрактной системе, необходимо учитывать то обстоятельство, что местом регистрации участника закупки не может быть государство, включенное в Перечень. При этом Российская Федерация в указанный Перечень не входит.

***5. Применяются ли положения постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 «О минимальной обязательной доле закупок российских товаров и ее достижении заказчиком" к закупкам по п.4 ч.1 ст. 93 44-ФЗ***

*Ответ:* Пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2020 года № 2014 «О минимальной обязательной доле закупок российских товаров и ее достижении заказчиком» установлена согласно [приложению](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=370114&dst=100018&fld=134&date=06.08.2021) минимальная обязательная доля закупок российских товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) отдельных видов, **при осуществлении закупок которых установлены ограничения допуска товаров**, происходящих из иностранных государств, определенная в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году.

При этом ограничения допуска, регламентированные частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе, применяются только при осуществлении конкурентных закупок.

Таким образом, закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) не учитываются в минимальной доле закупок российских товаров, за исключением случаев осуществления закупок согласно [части 12 статьи 93](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=383457&dst=1949&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100003&REFDOC=135286&REFBASE=CJI&stat=refcode%3D10881%3Bdstident%3D1949%3Bindex%3D5&date=06.08.2021) Закона о контрактной системе с установлением в них ограничений допуска.

1. ***6. Необходимо ли прописывать страну происхождения товара в контракте по п. 4 ч. 1 ст. 93 44-ФЗ?***

В случае осуществления закупок у единственного поставщика товаров по части 12 статьи 93 Закона о контрактной системе и применения при их осуществлении национального режима, а также в случае закупки товаров, попадающих под запреты, на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, указание страны происхождения товара в контракте является обязательным.

**7*. После получения согласования из Минпромторга РФ на закупку, происходящего из иностранного государства, промышленного товара можем ли мы в документации об электронном аукционе указывать марку автомобиля, согласованную Минпромторгом РФ?***

*Ответ:* Абзацем первым подпункта «а» пункта 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 года № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства» (далее – Постановление № 616) установлено, что указанные в [пунктах 1](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=369674&dst=100005&fld=134&date=06.08.2021) и [2](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=369674&dst=100006&fld=134&date=06.08.2021) данного постановления запреты не применяются в случае отсутствия на территории Российской Федерации производства промышленного товара, которое подтверждается в отношении промышленных товаров, предусмотренных перечнем, **- наличием разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара**, выдаваемого с использованием государственной информационной системы промышленности в [порядке](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=356088&dst=100017&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100009&REFDOC=369674&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16610%3Bdstident%3D100017%3Bindex%3D23&date=06.08.2021), установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации.

Согласно подпункту «б» пункта 18 порядка выдачи Министерством промышленности и торговли Российской Федерации разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара (приложение № 1 к приказу Минпромторга России от 29 мая 2020 года № 1755) в разрешении указывается, в частности, **наименование товара**, в отношении которого выдано разрешение, его коды в соответствии с Общероссийским [классификатором](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=388458&REFFIELD=134&REFDST=100054&REFDOC=356088&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16876%3Bindex%3D84&date=06.08.2021) продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (ОКПД2) и Единой товарной [номенклатурой](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=386418&dst=38921&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100054&REFDOC=356088&REFBASE=LAW&stat=refcode%3D16876%3Bdstident%3D38921%3Bindex%3D84&date=06.08.2021) внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (ТН ВЭД ЕАЭС).

При размещении информации о проведении процедуры закупки промышленного товара в порядке, установленном Законом о контрактной системе, указываются характеристики промышленного товара, идентичные характеристикам, представленным заказчиком в Министерство промышленности и торговли Российской Федерации для получения разрешения, предусмотренного [подпунктом «а» пункта 3](https://login.consultant.ru/link/?rnd=EC3A9DC20518AF2F46124FE0D272D0A6&req=doc&base=LAW&n=369674&dst=100008&fld=134&date=06.08.2021) такого постановления (пункт 11 Постановления № 616).

Наличие разрешения предоставляет заказчику право не устанавливать в извещении и (или) документации о закупке соответствующий запрет на допуск.

При этом следует учитывать, что выдача разрешения не отменяет правила описания объекта закупки, установленные статьей 33 Закона о контрактной системе. В рамках указанных правил при описании объекта закупки заказчик не вправе указывать товарный знак без сопровождения словами «или эквивалент» (пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе).

**8. *Согласно ч. 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. Контракт расторгнут по соглашению сторон в части недопоставленного товара. Является ли нарушением тот факт, что заказчик не воспользовался правом предложить уменьшить в процессе исполнения муниципального контракта количество недопоставленного товара, в порядке и на условиях, предусмотренных ч. 2 ст. 34, пп «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ?***

*В соответствии с одним из пунктов соглашения о расторжении контракта, взаимных претензий стороны друг к другу не имеют. Является ли нарушением отсутствие направления требования об уплате штрафа в адрес поставщика за ненадлежащее исполнение своих обязательств по контракту? При этом расторжение контракта происходит не в одностороннем порядке, а именно по соглашению сторон.*

*Ответ:* 1) Изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, указанных в части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем заключение соглашения, в том числе на основании подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе является правом, а не обязанностью сторон.

2) По мнению Главного управления, требование об уплате штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту в случае его расторжения по соглашению сторон не может быть направлено заказчиком в адрес поставщика ввиду следующего:

- расторжение контракта являлось взаимным и не вызвано ненадлежащим исполнением обязательств по контракту ни одной из сторон;

- на момент заключения дополнительного соглашения стороны не имели взаимных претензий.

Данные выводы подтверждаются судебной практикой по делу № А76-14372/2019.