

АКТУАЛЬНЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В ЗАКОНЕ № 44-ФЗ О ГОСЗАКУПКАХ

Л. Арутюнян,

юрист практики по инфраструктуре и ГЧП «Качкин и Партнеры»

В статье рассматриваются изменения в Федеральном законе от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», вступившие в силу с 1 июля 2019 г. Приведен сравнительный анализ некоторых положений старой и новой редакций закона.

Ключевые слова: госзакупки, изменения в законе, начальная максимальная цена контракта, НМЦК, условия контракта.

С 1 июля 2019 г. вступили в силу очередные изменения в Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон № 44-ФЗ). Поправки введены сразу несколькими федеральными законами¹. Обратим внимание, что часть изменений согласно этим законам либо уже вступила в силу до 1 июля, либо еще не вступила в силу по состоянию на 1 июля. Тем не менее поправок, которые становятся актуальными с 1 июля, достаточно много, наиболее важные из нововведений рассмотрены ниже.

Введены поправки по закупкам работ в отношении объектов капитального строительства, работ по проектированию

В частности, в Закон № 44-ФЗ включено отдельное указание на работы по сносу — вероятно, эта поправка связана с введением в Градостроительный кодекс РФ регулирования сноса. Так, например, предусмотрено, что проектно-сметный метод определения НМЦК применяется и при сносе объектов капитального строительства.

Кроме того, указано, что при закупке работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства

документация о закупке по общему правилу должна содержать утвержденную проектную документацию. Из этого правила предусмотрено два исключения: случай, когда подготовка проектной документации не требуется в соответствии с законодательством, а также осуществление закупки, предметом контракта по которой является, в том числе, проектирование.

Также для сведения отметим, что срок вступления в силу типового контракта на выполнение проектных и изыскательских работ² и типового контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства³ перенесен с 1 июля 2019 г. на 1 января 2020 г.⁴

Сокращен срок публикации извещения о проведении электронного аукциона

По ранее действовавшей редакции, если начальная максимальная цена контракта (далее — НМЦК) не превышала 3 млн рублей, то извещение о проведении электронного аукциона размещалось не менее чем за 7 дней до окончания срока подачи заявок. Если НМЦК превышала 3 млн рублей — то за 15 дней. Соответственно, по крупным торгам извещение размещалось за 15 дней до окончания срока подачи заявок, что давало участникам торгов больше времени ознакомиться



с документацией о торгах и принять решение об участии в аукционе.

По обновленной редакции закона, если НМЦК не превышает уже 300 млн рублей, либо НМЦК контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает 2 млрд рублей, то извещение может размещаться не менее чем за 7 дней до окончания срока подачи заявок. И только в случаях, когда НМЦК превышает указанные суммы, извещение должно размещаться за 15 дней. Для участников торгов эта поправка означает необходимость более частого мониторинга аукционов.

Скорректированы положения о НМЦК

В случае если количество товаров, объем работ, услуг заранее невозможно определить, то заказчик устанавливает не фиксированную НМЦК, а начальную цену единицы товара, работы, услуги, начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта. При этом непосредственно оплата по контракту осуществляется по цене единицы товара, работы, услуги исходя из фактического количества таких единиц, но не более максимального значения цены контракта.

Отметим, что возможность подобным образом определять цену контракта была предусмотрена в законодательстве и до 1 июля 2019 г.⁵ Однако регулирование, вступившее в силу 1 июля, более детально образом определяет, как применять такой способ определения цены контракта. Кроме того, ранее эти положения были предусмотрены только в отношении ограниченного перечня работ и услуг — например, работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг. По новому регулированию отсутствуют подобные ограничения по категориям товаров, работ, услуг. Дополнительно предпо-

лагается, что будут уточнены методические рекомендации по применению методов определения НМЦК⁶ — в них будут добавлены положения об определении начальной цены единицы товара, работы, услуги.

Изменены положения об обеспечении

Введен срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) (далее — поставщик) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту. Такой срок по общему правилу не должен превышать 30 дней⁷ с даты исполнения поставщиком обязательств по контракту. Ранее этот срок в Законе № 44-ФЗ не был предусмотрен, оставался на усмотрение заказчика.

Также по новому регулированию поставщик будет обязан в случае отзыва лицензии у банка, предоставившего банковскую гарантию, предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее 1 месяца со дня уведомления заказчиком о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. За каждый день просрочки начисляется пеня.

Кроме того, установлен дополнительный случай, когда возможно не предоставлять обеспечение исполнение контракта — если закупка проводилась только среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, и участник закупки, с которым заключается контракт, подтверждает исполнение в течение 3 лет до даты подачи заявки 3 контрактов без применения неустоек. Сумма цен таких контрактов должна составлять не менее НМЦК заключаемого контракта.

Также более детально урегулированы положения о возможности уменьшить обеспечение исполнения контракта. Так, если контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения, размер обеспечения уменьшается пропорционально стоимости

исполненных обязательств, которые приняты и оплачены. Уменьшение допускается при условии отсутствия неисполненных поставщиком требований об уплате неустоек, предъявленных заказчиком, а также приемки заказчиком товара, работы (ее результатов), услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта в объеме выплаченного аванса (если предусмотрен аванс).

Внесены и поправки, касающиеся обеспечения заявок на участие в торгах. Так, обеспечение заявок на участие в торгах в электронной форме (в открытом конкурсе, конкурсе с ограниченным участием, двухэтапном конкурсе, аукционе) может предоставляться участником закупки не только путем внесения денежных средств, но и посредством предоставления банковской гарантии. Эти поправки необходимо учесть в документации о торгах.

Кроме того, прямо предусмотрено, что размер обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе при НМЦК ниже 5 млн. рублей должен составлять от 0,5% до 1% НМЦК. Ранее для торгов с таким НМЦК в Законе № 44-ФЗ не было предусмотрено обеспечение, при этом Минфин России высказывался о возможности установить обеспечение в таких торгах по аналогии права⁸.

Ограничена возможность выплаты аванса

Установлено, что не допускается выплата аванса по контракту, который заключен по цене на 25% и более процентов ниже НМЦК. Указанная мера направлена на защиту от потенциальных негативных последствий демпинга.

Введены дополнительные основания изменения существенных условий контракта

- изменение видов работ по контракту на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурно-

го наследия. В указанном случае допускается изменение цены контракта не более чем на 10%⁹.

- если при исполнении заключенного на не менее чем 1 год контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, цена которого составляет или превышает предельный размер цены, установленный Правительством РФ, возникли независящие от сторон обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость изменения проектной документации. Изменение не должно привести к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на 30%.
- если контракт на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия не исполнен в установленный в контракте срок по независящим от сторон обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость изменения проектной документации, либо по вине подрядчика. В этом случае допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий первоначальный срок исполнения контракта.
- в случае заключения контракта с единственным поставщиком по отдельным основаниям (в частности, закупка товара, работы или услуги, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, оказание услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, обращению с твердыми коммунальными отходами, аренда нежилого здания для обеспечения публичных нужд, закупка юридиче-

ских услуг в целях обеспечения защиты интересов РФ в иностранных и международных судах и арбитражах). По данному основанию нет ограничений по возможным изменениям существенных условий.

Появление этих оснований для изменения существенных условий контракта повысит возможность не расторгать контракт при возникновении проблем с его исполнением, а сохранить его на измененных условиях.

Предусмотрена возможность заключить новый контракт без торгов, если предыдущий контракт был расторгнут

В случае расторжения контракта заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с Законом № 44-ФЗ заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя (при конкурсе, запросе котировок, запросе предложений, электронной процедуре, за отдельными исключениями) и при условии согла-

сия такого участника закупки заключить контракт. Указанная поправка позволит существенно сократить сроки для заключения нового контракта.

Скорректированы положения о контроле и обжаловании торгов

Так, в частности, детализированы основания проведения внеплановой проверки контрольным органом в сфере закупок. Ранее в качестве одного из оснований выступало поступление информации о нарушении законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок. В новой редакции это основание раскрыто — в частности, под это основание подпадают заявления, сообщения физического лица, юридического лица либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц, сообщения СМИ, в которых указывается на наличие признаков нарушения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок.

При этом обжаловать конкретные торги в порядке, предусмотренном Зако-

¹ Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

Федеральный закон от 27.12.2018 № 502-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

Федеральный закон от 01.04.2019 № 50-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

Федеральный закон от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; Федеральный закон от 27.06.2019 № 151-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

² Приказ Минстроя России от 05.07.2018 № 397/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и информационной карты указанного типового контракта».

³ Приказ Минстроя России от 05.07.2018 № 398/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства и информационной карты указанного типового контракта».

⁴ Приказ Минстроя России от 20.06.2019 № 346/пр, Приказ Минстроя России от 20.06.2019 № 347/пр.

⁵ П. 2 ст. 42 Закона № 44-ФЗ.

⁶ Приказ Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567 «Об утверждении Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)».

⁷ Сокращенный срок (15 дней) установлен для случая, если закупка проводилась только среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

⁸ Письмо Минфина России от 23.05.2018 № 24-02-05 / 34911.

⁹ При этом ранее была предусмотрена (и сохранена в текущей редакции Закона № 44-ФЗ) возможность изменения существенных условий при изменении объемов работ.

¹⁰ В том числе информация об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа такого участника закупки — юридического лица.

ном № 44-ФЗ, с 1 июля 2019 г. могут только участники закупки; из перечня лиц, которые могут подавать жалобы, исключены осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц. Эта поправка позволит уменьшить риск заключения контракта по итогам торгов.

Также предусмотрено дополнительное основание для возврата жалобы участника закупки без ее рассмотрения — подача жалобы участником, информация о котором¹⁰ включена в реестр недобросовестных поставщиков, если в конкретных торгах установлено требование об отсутствии в реестре. Эта поправка также направлена на минимизацию необоснованного обжалования торгов.

Обратим внимание, что в Закон № 44-ФЗ были внесены и иные изменения (так, например, с 1 июля 2019 г. закупка может осуществляться через 1 день после изменения плана-графика по объекту закупки — ранее по общему правилу такой срок составлял 10 дней; сумма закупки у единственного поставщика выросла со 100 тыс. рублей до 300 тыс. рублей; предусмотрено, что размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать 10% НМЦК — ранее не было установлено ограничение размера обеспечения). При этом для проведения закупок и участия в них в качестве участников требуется детальное изучение всех внесенных законодателем изменений.

ВОПРОС — ОТВЕТ

ВОПРОС: При реорганизации в форме преобразования документы в регистрирующий орган представляются так же по истечении трех месяцев, как и для других форм реорганизации, или соблюдение этого срока необязательно?

ОТВЕТ: В соответствии с абзацем третьим п. 4 ст. 57 ГК РФ государственная регистрация юридического лица, создаваемого в результате реорганизации (в случае регистрации нескольких юридических лиц — первого по времени государственной регистрации), допускается не ранее истечения соответствующего срока для обжалования решения о реорганизации. В свою очередь, указанный срок определен п. 1 ст. 60.1 ГК РФ и составляет три месяца. При этом ни одна из приведенных норм не содержит исключений для такой формы реорганизации, как преобразование.

Не должно также вводить в заблуждение и использование в положениях абзаца третьего п. 4 ст. 57 ГК РФ выражения «юридическое лицо, создаваемое в результате организации». Безусловно, в результате преобразования юридическое лицо фактически меняет только свою организационно-правовую форму, а объем его прав и обязанностей остается практически неизменным (п. 5 ст. 58 ГК РФ). Однако из законодательства со всей очевидностью следует, что фраза «юридическое лицо, создаваемое в результате реорганизации» используется в том числе и в отношении юридического лица, изменяющего свою организационно-правовую форму путем преобразования (смотрите, например, абзац первый п. 1 ст. 57 ГК РФ, п. 1 ст. 14 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Наконец, поскольку возможность регистрации вновь создаваемого в результате реорганизации юридического лица связана исключительно с истечением срока исковой давности на обжалование решения о такой реорганизации, а не с защитой прав кредиторов, не имеет значения и то обстоятельство, что юридическое лицо, реорганизуемое в форме преобразования, освобождено от соблюдения требований ст. 60 ГК РФ (кроме требования об уведомлении регистрирующего органа о реорганизации).

Таким образом, юридическое лицо, создаваемое в результате преобразования, может быть зарегистрировано в ЕГРЮЛ только по истечении трех месяцев со дня внесения в ЕГРЮЛ записи о начале процедуры реорганизации (смотрите также письма ФНС России от 27.08.2015 № ГД-3-14/3272@, 29.07.2015 № ЕД-3-14/2874@).

С.Н. Широков, канд. юрид. наук