**МИНИСТЕРСТВО ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ПИСЬМО**

**от 10 апреля 2017 г. N ОГ-Д28-4243**

Департамент развития контрактной системы Минэкономразвития России рассмотрел обращение по вопросу применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) и сообщает следующее.

1. В настоящее время Законом N 44-ФЗ предусмотрены следующие меры, направленные на снижение рисков заказчиков от недобросовестных действий исполнителей, с которыми заключаются контракты:

а) антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона.

В случае если начальная (максимальная) цена контракта более 15 млн рублей, победитель конкурса (аукциона), предложивший цену на 25 процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обязан предоставить увеличенное в полтора раза обеспечение исполнения контракта (часть 1 статьи 37 Закона N 44-ФЗ).

В случае если начальная (максимальная) цена контракта менее 15 млн рублей, победитель конкурса (аукциона), предложивший цену на 25 процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обязан предоставить увеличенное в полтора раза обеспечение исполнения контракта или информацию, подтверждающую добросовестность такого участника;

б) ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 6 статьи 34 Закона N 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом;

в) обязанность предоставления обеспечения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона N 44-ФЗ заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 96 Закона N 44-ФЗ.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона N 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Кроме того, Законом N 44-ФЗ предусмотрено банковское сопровождение контрактов, которое осуществляется в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 20 сентября 2014 г. N 963 "Об осуществлении банковского сопровождения контрактов".

В случае отмены требования предоставления обеспечения заявок участниками закупки фирмы-однодневки получат возможность при проведении торгов необоснованно снижать цену контракта и впоследствии отказываться от заключения контракта, что увеличит количество несостоявшихся процедур и, как следствие, невозможность заказчика осуществить закупку.

С учетом изложенного считаем нецелесообразным отменять обязательное требование обеспечения контракта.

2. В соответствии со статьей 25 Закона N 44-ФЗ при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы или аукционы. Права, обязанности и ответственность заказчиков при проведении совместных конкурсов или аукционов определяются соглашением сторон, заключенным в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и Законом N 44-ФЗ. Контракт с победителем либо победителями совместного конкурса или аукциона заключается каждым заказчиком.

Порядок проведения совместных конкурсов и аукционов установлен постановлением Правительства Российской Федерации от 28 ноября 2013 г. N 1088 "Об утверждении правил проведения совместных конкурсов и аукционов" (далее - Порядок).

В соответствии с Порядком начальная (максимальная) цена контракта (далее - НМЦК), указываемая в извещении, приглашении и документации по каждому лоту, определяется как сумма начальных (максимальных) цен контрактов каждого заказчика, при этом обоснование такой цены содержит обоснование НМЦК каждого заказчика.

Таким образом, исходя из системного толкования положений Закона N 44-ФЗ по результатам совместного конкурса или аукциона заказчики заключают контракт с победителем по цене пропорционально доле НМЦК каждого заказчика в общей сумме начальных (максимальных) цен контрактов, в целях заключения которых проводился совместный конкурс или аукцион.

При этом отмечаем, что в соответствии с частью 10 статьи 26 Закона N 44-ФЗ порядок взаимодействия заказчиков с уполномоченными органами, уполномоченными учреждениями определяется решениями о создании таких органов, учреждений либо решениями о наделении их полномочиями в соответствии с указанной статьей.

В таком решении возможно предусмотреть разделение полномочий между заказчиком и уполномоченным органом, учреждением в том числе в части порядка разработки и утверждения документации о закупке.

Также отмечаем, что распределение полномочий в соответствии с решением, предусмотренным частью 10 статьи 26 Закона N 44-ФЗ, не должно противоречить положениям части 1 статьи 26 Закона N 44-ФЗ. Так, не допускается возлагать на уполномоченные органы, уполномоченные учреждения полномочия на обоснование закупок, определение условий контракта, и как следствие - на определение НМЦК.

Предоставление права уполномоченному органу на определение НМЦК при проведении совместных конкурсов или аукционов будет противоречить принципу ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, предусмотренных статьей 12 Закона N 44-ФЗ.

С учетом изложенного внесение изменений в Закон N 44-ФЗ считаем нецелесообразным.

3. В соответствии с частью 2 статьи 6 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" одной из основных целей государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации являются развитие субъектов малого и среднего предпринимательства в целях формирования конкурентной среды в экономике Российской Федерации.

Также в соответствии со статьей 6 Закона N 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок основывается на ряде принципов, среди которых принцип обеспечения конкуренции и принцип эффективности осуществления закупок.

Так, согласно части 1 статьи 8 Закона N 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, требование об исключении субъектов малого и среднего предпринимательства из числа участников закупок приведет к ограничению конкуренции в сфере государственных закупок, что противоречит основным принципам Закона N 44-ФЗ.

Обращаем внимание, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов. Минэкономразвития России - федеральный орган исполнительной власти действующим законодательством Российской Федерации, в том числе Положением о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 г. N 437, не наделено компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации.

Врио директора Департамента

развития контрактной системы

Д.А.ГОТОВЦЕВ

10.04.2017