МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
N 24-04-06/3691

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
N РП/4072/18

ПИСЬМО
от 24 января 2018 года

О ПОЗИЦИИ МИНФИНА РОССИИ И ФАС РОССИИ ПО ВОПРОСАМ ПРИМЕНЕНИЯ ФЕДЕРАЛЬНЫХ ЗАКОНОВ ОТ 5 АПРЕЛЯ 2013 Г. N 44-ФЗ "О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ДЛЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД", ОТ 18 ИЮЛЯ 2011 Г. N 223-ФЗ "О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ" ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ЗАКУПОК НА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ ОБЯЗАТЕЛЬНОГО АУДИТА БУХГАЛТЕРСКОЙ (ФИНАНСОВОЙ) ОТЧЕТНОСТИ

В связи с поступающими вопросами о применении положений Федеральных законов от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ), от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ) при осуществлении закупок на оказание услуг обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности (далее - обязательный аудит) Минфин России и ФАС России сообщают следующее.

1. По вопросу применения Закона N 44-ФЗ и Закона N 223-ФЗ юридическими лицами, которые осуществляют закупку услуг обязательного аудита в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности" (далее - Закон N 307-ФЗ).

Закон N 223-ФЗ регулирует осуществление закупок широким кругом юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 данного закона. При этом в соответствии с пунктами 3, 7 части 4 статьи 1 Закон N 223-ФЗ не регулирует отношения, связанные с:

осуществлением закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Законом N 44-ФЗ;

осуществлением отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита в соответствии со статьей 5 Закона N 307-ФЗ.

Статья 5 Закона N 307-ФЗ устанавливает случаи проведения обязательного аудита в отношении отдельных организаций.

В соответствии с частью 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также на проведение аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности государственной корпорации, государственной компании, публично-правовой компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по результатам проведения не реже чем один раз в пять лет открытого конкурса в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, часть 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ содержит исчерпывающий перечень отдельных видов юридических лиц, которые заключают договор на проведение обязательного

аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок. Следует учитывать, что такие юридические лица в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, могут при этом являться субъектами регулирования Законов N 44-ФЗ, N 223-ФЗ.

Учитывая, что пункт 7 части 4 статьи 1 Закона N 223-ФЗ исключает из сферы применения Закона N 223-ФЗ только отбор аудиторской организации, проводимый в соответствии со статьей 5 Закона N 307-ФЗ, Минфин России и ФАС России приходят к следующим выводам:

1) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с Законом N 223-ФЗ и указанные в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляют отбор аудиторской организации для проведения обязательного аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок;

2) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ и указанные в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляют закупку на оказание услуг обязательного аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в том числе, включающем планирование, нормирование закупки, исполнение контракта, контроль в сфере закупок;

3) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не указанные в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляют закупку на оказание услуг обязательного аудита в порядке, установленном Законом N 223-ФЗ, положением заказчика о закупке.

2. По вопросу отбора аудиторской организации юридическим лицом, являющимся заказчиком в соответствии с Законом N 223-ФЗ и указанным в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ.

Закон N 44-ФЗ устанавливает различное содержание терминов "закупка" и "определение поставщика (подрядчика, исполнителя)". Термин "определение поставщика (подрядчика, исполнителя)", установленный пунктом 2 статьи 3 Закона N 44-ФЗ, включает совокупность действий, которые осуществляются, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки и завершаются заключением контракта, - то есть по существу предполагают непосредственно отбор поставщика (подрядчика, исполнителя).

Учитывая, что часть 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ устанавливает обязанность указанных в данной части юридических лиц заключать договор в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок по результатам проведения открытого конкурса, Минфин России и ФАС России считают, что в отношении таких юридических лиц (за исключением заказчиков в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ) применяются положения Закона N 44-ФЗ исключительно в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения открытого конкурса, а также соответствующие нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок. При этом не подлежат применению положения Закона N 44-ФЗ в части планирования, нормирования закупок, исполнения заключенных контрактов.

Закон N 44-ФЗ устанавливает следующие последствия признания открытого конкурса несостоявшимся:

1) часть 1 статьи 55 Закона N 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых контракт заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ, которым в свою очередь предусмотрено согласование заключения контракта с соответствующим контрольным органом в сфере закупок в зависимости от уровня обеспечиваемой государственной, муниципальной нужды;

2) часть 2 статьи 55 Закона N 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых осуществляется проведение повторного конкурса или новой закупки;

3) часть 4 статьи 55 Закона N 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых закупка впоследствии осуществляется путем проведения запроса предложений в соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 83 Закона N 44-ФЗ или иным образом в соответствии с Законом N 44-ФЗ.

Учитывая, что часть 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ устанавливает обязанность указанных в данной части юридических лиц заключать договор исключительно по результатам проведения открытого конкурса, Минфин России и ФАС России считают, что юридические лица, указанные в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ (за исключением заказчиков в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ Закона N 44-ФЗ):

1) заключают контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 55 Закона N 44-ФЗ, в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ без согласования с контрольным органом в сфере закупок, поскольку Закон N 44-ФЗ не предусматривает осуществление указанного согласования с таким контрольным органом лицом, не являющимся заказчиком в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ;

2) не применяют положения частей 2, 4 статьи 55 Закона N 44-ФЗ в части проведения закупки иным способом кроме открытого конкурса, в связи с установлением Законом N 307-ФЗ обязанности осуществления закупки исключительно путем проведения открытого конкурса;

3) не применяют положения части 4 статьи 55 Закона N 44-ФЗ в части проведения запроса предложений в связи с указанным выше обстоятельством.

3. По вопросу закупки на оказание услуг обязательного аудита юридическим лицом, являющимся заказчиком в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ и указанным в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 321-ФЗ унитарные предприятия включены в число заказчиков, которые осуществляют закупки в соответствии с Законом N 44-ФЗ (за исключением случаев, установленных в части 2.1 статьи 15 Закона N 44-ФЗ). Таким образом, по общему правилу Закон N 44-ФЗ регулирует все указанные в части 1 статьи 1 Закона N 44-ФЗ отношения при осуществлении закупок унитарным предприятием.

Следует отметить, что согласно части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ при заключении договора на оказание услуг обязательного аудита установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

Однако в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона N 44-ФЗ нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона N 44-ФЗ, должны соответствовать Закону N 44-ФЗ, который содержит специальные требования к обеспечению заявок, исполнения контракта, их размерам.

Минфин России и ФАС России приходят к выводу о том, что заказчики, указанные в пункте 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ, в том числе унитарные предприятия, при осуществлении закупок на оказание услуг обязательного аудита применяют положения Закона N 44-ФЗ, устанавливающие требования к обеспечению заявок, исполнения контракта.

4. По вопросу о порядке обжалования, а также контроля в отношении действий (бездействия) юридических лиц, осуществляющих закупку услуг обязательного аудита.

Глава 6 Закона N 44-ФЗ устанавливает порядок обжалования действий (бездействия) субъектов контроля, предусмотренных Законом N 44-ФЗ. Глава 5 Закона N 44-ФЗ устанавливает содержание субъектов контроля, виды и основания контрольных мероприятий. Положения Глав 5,

6 Закона N 44-ФЗ распространяют свое действие в отношении заказчиков, указанных в пункте 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ, поскольку такие заказчики отнесены к субъектам контроля, предусмотренным Законом N 44-ФЗ.

Часть 10 статьи 3 Закона N 223-ФЗ устанавливает случаи обжалования действий (бездействия) заказчика в порядке, установленном антимонопольным органом. Статья 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ) устанавливает порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, проведение которой является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации. Статьей 6 Закона N 223-ФЗ установлено содержание контроля за соблюдением Закона N 223-ФЗ.

На основании системного анализа положений указанных Федеральных законов Минфин России и ФАС России приходят к следующим выводам:

1) обжалование действий (бездействия) юридических лиц, являющихся заказчиками в соответствии с Законом N 223-ФЗ и указанных в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона N 135-ФЗ для рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации (в частности, Законом N 307-ФЗ);

2) обжалование, а также контроль в отношении юридических лиц, являющихся заказчиками в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона N 44-ФЗ и указанных в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляется в порядке, установленном Главами 6, 5 Закона N 44-ФЗ соответственно;

3) обжалование, а также контроль в отношении юридических лиц, являющихся заказчиками в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не указанных в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляется в соответствии с частью 10 статьи 3, статьей 6 Закона N 223-ФЗ;

4) обжалование действий (бездействия) юридических лиц, не являющихся заказчиками ни в соответствии с Законом N 223-ФЗ, ни в соответствии с Законом N 44-ФЗ, но указанных в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ, осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона N 135-ФЗ для рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации (в частности, Законом N 307-ФЗ).

Настоящее письмо не является правовым актом и носит информационный характер.

Заместитель министра финансов
Российской Федерации
А.М.ЛАВРОВ

Заместитель руководителя
Федеральной антимонопольной службы
Р.А.ПЕТРОСЯН