

Министерство финансов
Российской Федерации

24.01.2018

24-04-06/3691

Федеральная
антимонопольная служба

РП/4072/18 от 24.01.2018

О позиции Минфина России и ФАС России по вопросам применения Федеральных законов от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», от 18 июля 2011 г. № 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. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 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 № 44-ФЗ и Закона № 223-ФЗ юридическими лицами, которые осуществляют закупку услуг обязательного аудита в соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 года № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон № 307-ФЗ).

Закон № 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 № 223-ФЗ *не регулирует* отношения, связанные с:

осуществлением закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Законом № 44-ФЗ;

осуществлением *отбора аудиторской организации* для проведения обязательного аудита в соответствии со *статьей 5* Закона № 307-ФЗ.

Статья 5 Закона № 307-ФЗ устанавливает случаи проведения обязательного аудита в отношении отдельных организаций.

В соответствии с частью 4 статьи 5 Закона № 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 № 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 № 44-ФЗ, № 223-ФЗ.

Учитывая, что пункт 7 части 4 статьи 1 Закона № 223-ФЗ исключает из сферы применения Закона № 223-ФЗ только *отбор* аудиторской организации, *проводимый в соответствии* со статьей 5 Закона № 307-ФЗ, Минфин России и ФАС России приходят к следующим выводам:

1) юридические лица, *являющиеся заказчиками* в соответствии с Законом № 223-ФЗ и *указанные* в части 4 статьи 5 Закона № 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 № 44-ФЗ и указанные в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляют закупку на оказание услуг обязательного аудита *в порядке*, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в том числе, *включая* планирование, нормирование закупки, исполнение контракта, контроль в сфере закупок;

3) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с Законом № 223-ФЗ, но не указанные в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляют закупку на оказание услуг обязательного аудита в порядке, установленном Законом № 223-ФЗ, положением заказчика о закупке.

2. По вопросу отбора аудиторской организации юридическим лицом, являющимся заказчиком в соответствии с Законом № 223-ФЗ и указанным в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ.

Закон № 44-ФЗ устанавливает различное содержание терминов «закупка» и «определение поставщика (подрядчика, исполнителя)». Термин «определение поставщика (подрядчика, исполнителя)», установленный пунктом 2 статьи 3 Закона № 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 № 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 № 44-ФЗ) применяются положения Закона № 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 № 44-ФЗ в части планирования, нормирования закупок, исполнения заключенных контрактов.

Закон № 44-ФЗ устанавливает следующие последствия признания открытого конкурса несостоявшимся:

1) часть 1 статьи 55 Закона № 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых контракт заключается с *единственным* поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона № 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 № 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых осуществляется проведение *повторного конкурса* или *новой закупки*;

3) часть 4 статьи 55 Закона № 44-ФЗ устанавливает случаи, при которых закупка впоследствии осуществляется путем проведения *запроса предложений* в соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 83 Закона № 44-ФЗ *или иным образом* в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

Учитывая, что часть 4 статьи 5 Закона № 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 № 307-ФЗ (за исключением заказчиков в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ Закона № 44-ФЗ):

1) заключают контракт с *единственным* поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 55 Закона № 44-ФЗ, в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ *без согласования* с контрольным органом в сфере закупок, поскольку Закон № 44-ФЗ не предусматривает осуществление указанного согласования с таким контрольным органом лицом, не являющимся заказчиком в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ;

2) не применяют положения частей 2, 4 статьи 55 Закона № 44-ФЗ в части проведения закупки иным способом *кроме* открытого конкурса, в связи с установлением Законом № 307-ФЗ обязанности осуществления закупки исключительно путем проведения открытого конкурса;

3) не применяют положения части 4 статьи 55 Закона № 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 № 44-ФЗ и указанным в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 321-ФЗ унитарные предприятия включены в число заказчиков, которые осуществляют закупки в соответствии с Законом № 44-ФЗ (за исключением случаев, установленных в части 2.1 статьи 15 Закона № 44-ФЗ). Таким образом, *по общему правилу* Закон № 44-ФЗ регулирует *все* указанные в части 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ отношения при осуществлении закупок унитарным предприятием.

Следует отметить, что согласно части 4 статьи 5 Закона № 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 № 44-ФЗ нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ, должны *соответствовать* Закону № 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 № 44-ФЗ, в том числе унитарные предприятия, при осуществлении закупок на оказание услуг обязательного аудита *применяют* положения Закона № 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 № 44-ФЗ устанавливает порядок обжалования действий (бездействия) субъектов контроля, предусмотренных Законом № 44-ФЗ. Глава 5 Закона № 44-ФЗ устанавливает содержание субъектов контроля, виды и основания контрольных мероприятий. Положения Глав 5, 6 Закона № 44-ФЗ распространяют свое действие в отношении заказчиков, указанных в пункте 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ, поскольку такие заказчики отнесены к субъектам контроля, предусмотренным Законом № 44-ФЗ.

Часть 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ устанавливает случаи обжалования действий (бездействия) заказчика в *порядке*, установленном антимонопольным органом. Статья 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 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 № 223-ФЗ установлено содержание контроля за соблюдением Закона № 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 № 223-ФЗ и *указанных* в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ для рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, проведение которых является *обязательным* в соответствии с законодательством Российской Федерации (в частности, Законом № 307-ФЗ);

2) обжалование, а также контроль в отношении юридических лиц, *являющихся заказчиками* в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ и *указанных* в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляется в порядке,


установленном Главами 6, 5 Закона № 44-ФЗ соответственно;

3) обжалование, а также контроль в отношении юридических лиц, *являющихся заказчиками* в соответствии с Законом № 223-ФЗ, но *не указанных* в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляется в соответствии с частью 10 статьи 3, статьей 6 Закона № 223-ФЗ;

4) обжалование действий (бездействия) юридических лиц, *не являющихся заказчиками* ни в соответствии с Законом № 223-ФЗ, ни в соответствии с Законом № 44-ФЗ, но *указанных* в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ для рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, проведение которых является *обязательным* в соответствии с законодательством Российской Федерации (в частности Законом № 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