

Соблюдение требований законодательства о государственных закупках на примерах из практики

Закупка товаров (работ, услуг) при строительстве осуществляется заказчиками – получателями бюджетных средств с соблюдением законодательства о государственных закупках. Рассмотрим отдельные аспекты проведения процедур государственных закупок, а также заключения и исполнения договоров государственной закупки.



СИТУАЦИЯ. Заказчик проводит процедуру государственной закупки (конкурс с ограниченным участием). Предмет процедуры государственной закупки – строительно-монтажные работы по реконструкции объекта и поставка оборудования подрядчиком.

Один из участников не является производителем оборудования, соответствующего проектным характеристикам.

Обязан ли этот участник в своем предложении указать в том числе производителя (изготовителя) оборудования?

Да, сведения о производителе (изготовителе) оборудования должны быть указаны в предложении.

В соответствии со статьей 1 Закона Республики Беларусь от 13.07.2012 № 419-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – Закон № 419-З):

предмет государственной закупки – товары (работы, услуги), определенные заказчиком для приобретения в рамках процедуры государственной закупки;

предложение – совокупность предоставленных документов юридического или физического лица, в том числе индивидуального

предпринимателя, участвующего в процедуре государственной закупки, в соответствии с которыми оно предлагает поставлять или реализовывать иным способом товары (выполнять работы, оказывать услуги).

В случае, когда в предмет государственной закупки заказчик включил работы и товар (оборудование), конкурсные документы по процедуре должны включать описание предмета государственной закупки и требования к содержанию предложения участников по работам и по товару.

Описание предмета государственной закупки в конкурсных документах заказчик выполняет в соответствии с требованиями статьи 21 Закона № 419-З. При этом заказчик самостоятельно определяет требования к предмету государственной закупки, в том числе в части указания показателей (характеристик), позволяющих определить соответствие приобретаемых работ и товаров требованиям к предмету государственной закупки.

Каждый участник обязан формировать свое предложение с учетом требований, установленных в конкурсных документах.

В соответствии с частью второй пункта 2 статьи 34 Закона № 419-З, если предметом государственной закупки (конкурса с ограниченным участием) в том числе является товар, предложение участника должно содержать конкретные показатели (характеристики), *соответствующие требованиям конкурсных документов*, и указание на товарный знак (при наличии), изобретение (при наличии), полезную модель (при наличии), промышленный образец (при наличии), селекционное достижение (при наличии), географическое указание (при наличии), *а также производителя (изготовителя) товара*, страну происхождения товара.

Если требования, установленные конкурсными документами для подготовки предложения, не выполнены участником, предложение такого участника отклоняется как не отвечающее требованиям конкурсных документов, представляемых для подготовки предложения (абзац второй пункта 4 статьи 35 Закона № 419-З).

Согласно части первой пункта 1 статьи 24 Закона № 419-З при проведении конкурса с ограниченным участием договор государственной закупки заключается на условиях, указанных в документах, представляемых для подготовки предложения, предложении участника-победителя и протоколе выбора участника-победителя.

Таким образом, если предметом государственной закупки в том числе является оборудование (товар), то в предложении участника, который не является производителем оборудования, а далее в договоре государственной закупки отражается информация о производителе (изготовителе) оборудования.

Подробные разъяснения приведены в письме МАРТ от 04.10.2023 № 14-01-08/2180К «Обуказании конкретного товара в договоре государственной закупки».



СИТУАЦИЯ. В ходе исполнения договора государственной закупки на текущий ремонт у заказчика и подрядчика возникли разногласия по законности применения норм подпункта 1.8 пункта 1 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15.06.2019 № 395 «О реализации Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – постановление № 395) в части изменения количества работ по предмету договора и его цены.

Заказчик считает, что для договора государственной закупки на текущий ремонт в подпункте 1.8 пункта 1 постановления № 395 предусмотрено только единственное законное основание – необходимость выполнения дополнительных работ и связанное с этим изменение предмета, цены и срока по договору (абзац четырнадцатый подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395). Соответственно, если необходимо увеличить количество по работам, предусмотренным предметом договора государственной закупки при его заключении, заказчик, ссылаясь на эту норму, при оформлении дополнительного соглашения соблюдает только пятнадцатипроцентное ограничение по стоимости.

Подрядчик считает, что при изменении количества работ по предмету договора применяется норма абзаца второго

подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395. Соответственно, допускается увеличение количества работ не более чем на 15 % к предусмотренному договором при его заключении с пропорциональным такому увеличению увеличением стоимости этих работ.

Кто прав?

Прав подрядчик.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25 Закона № 419-З изменение таких условий, как предмет государственной закупки и требования к предмету государственной закупки, его объем (количество), сроки и условия оплаты, сроки исполнения обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена договора, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора, допускается по основаниям, предусмотренным законодательством о государственных закупках.

В частности, такие основания предусмотрены Советом Министров Республики Беларусь в подпункте 1.8 пункта 1 постановления № 395, которым в том числе допускаются:

- увеличение объема (количества) товаров (работ, услуг) не более чем на 15 % по отношению к предусмотренному договором при его заключении объему (количеству) соответствующих товаров (работ, услуг). При этом стоимость товаров (работ, услуг) увеличивается пропорционально увеличению их объема (количества), а сопутствующих работ (услуг) – с учетом этого увеличения (абзац второй подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395);

- изменение требований к предмету государственной закупки, его объема (количества), сроков исполнения обязательств

* За исключением объема (количества) товаров (работ, услуг) в рамках договоров, заключенных по результатам процедур закупок из одного источника, проведенных в соответствии с пунктами 1, 4, 11, 12, 26 и 58 приложения к Закону № 419-З. Предельный объем (количество) увеличения товаров (работ, услуг) по таким договорам не установлен.

подрядчиком (исполнителем), цены договора не более чем на 15 % по отношению к цене договора при его заключении, обусловленного возникновением потребности в выполнении строительно-монтажных работ по текущему ремонту, не предусмотренных в дефектном акте и смете, подтвержденной актом, подписанным заказчиком и подрядчиком, а также инженерной организацией (в случае ее привлечения заказчиком для выполнения своих функций) (абзац четырнадцатый подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395).

В соответствии с пунктом 7 Положения о порядке формирования договорной (контрактной) цены на выполнение подрядных работ по объектам текущего ремонта, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 01.11.2023 № 747 (далее – Положение № 747), изменение цены договора государственной закупки на текущий ремонт осуществляется *по основаниям*, предусмотренным в подпункте 1.8 пункта 1 постановления № 395. В указанной норме использовано слово «изменение», что означает как увеличение, так и уменьшение цены, а также множественное число в отношении оснований для изменения цены договора, иных оговорок нет.

Непосредственно в постановлении № 395 также нет оговорок о том, что для договора государственной закупки на текущий ремонт при необходимости изменения его условий применяется исключительно абзац четырнадцатый подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395 и не допускается применение иных норм, в том числе абзаца второго подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395.

Общий подход применения норм подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395 доведен в письме МАРТ от 08.06.2022 № 14-01-10/1774К «Об изменении условий договора государственной закупки и его проекта». В разъяснениях МАРТ также нет никаких исключений в отношении текущего ремонта.

Соответственно, общий подход, установленный законодательством о государственных закупках, в том числе в части применения норм подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395,

распространяется на договоры государственной закупки на текущий ремонт.

Применительно к рассматриваемой ситуации, если необходимо увеличить количество по одной или нескольким работам, включенным в предмет договора государственной закупки, и соответственно увеличить их цену, применяется основание из абзаца второго подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395.

Если наряду с изменениями по количеству работ, учтенных в предмете договора государственной закупки на текущий ремонт при его заключении, оформлены в установленном порядке дополнительные работы, то в качестве обоснования при оформлении дополнительного соглашения применяется абзац четырнадцатый подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395.

Напомним, что в силу норм пункта 2 Положения № 747 дополнительные работы – это подрядные работы, технологически связанные с подрядными работами, предусмотренными в дефектном акте и (или) смете, договорной (контрактной) цене, не предусмотренные в дефектном акте и (или) смете, договорной (контрактной) цене, необходимость выполнения которых возникла в процессе выполнения подрядных работ в целях исполнения обязательных требований в строительстве (достижения потребительских и качественных характеристик объекта) и подтверждена актом, подписанным заказчиком и подрядчиком, а также инженерной организацией (в случае ее привлечения заказчиком для выполнения своих функций).

Подводя итог отметим, что в ходе исполнения договора государственной закупки на текущий ремонт при необходимости могут применяться основание из абзаца второго подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395 для работ, включенных в предмет договора государственной закупки, с учетом ограничения по количеству, а также основание из абзаца четырнадцатого подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395 в случае оформления дополнительных работ с учетом ограничения по стоимости. Как следствие, общее стоимостное увеличение цены по договору государственной закупки при применении абзацев второго и четырнадцатого подпункта 1.8 пункта 1 постановления № 395

может составить в процентном выражении величину, превышающую 15 %, что не является нарушением законодательства о государственных закупках.



СИТУАЦИЯ. Заказчику необходимо провести процедуру государственной закупки с предметом «выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ, а также поставка технологического оборудования подрядчиком в соответствии с проектной документацией по реконструкции объекта». Технологическое оборудование не подпадает под действие постановления Совета Министров Республики Беларусь от 17.03.2016 № 206 «О допуске товаров иностранного происхождения и поставщиков, предлагающих такие товары, к участию в процедурах государственных закупок». Финансирование работ и приобретения технологического оборудования полностью за счет средств бюджета.

В соответствии с пунктом 2 статьи 80 Кодекса Республики Беларусь об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности (далее – Кодекс) по соглашению между подрядчиком и заказчиком закупка технологического оборудования может быть осуществлена подрядчиком.

Означает ли эта норма Кодекса, что заказчик может закупить только выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ и обязать подрядчика закупить и поставить оборудование с оплатой по факту поставки?

Нет, не означает.

Норма пункта 2 статьи 80 Кодекса говорит лишь о том, что обязательства по закупке технологического оборудования могут быть переданы подрядчику (до вступления в силу Кодекса это была обязанность исключительно заказчика). Соответственно, эта норма не является разрешением как для проведения заказчиком процедуры государственной закупки без установления в цене предложения стоимости оборудования (с поручением его закупки подрядчику по условиям договора и последующей оплатой), так и для заключения договора государственной закупки

со справочной ценой оборудования, уточняемой по факту закупки его подрядчиком.

Если процедуру государственной закупки заказчик проводит в целях определения подрядчика-поставщика, с которым будет заключен договор государственной закупки (смешанный) на предмет выполнения работ и поставки оборудования, конкурсная документация будет в том числе:

- содержать описание предмета государственной закупки в отношении двух составляющих – работы и товар;
- устанавливать требования к участнику (подрядчику-поставщику);
- содержать требования к формированию предложения участника для двух составляющих – работы и товар.

Каждый участник обязан формировать свое предложение с учетом требований, установленных в конкурсных документах, в том числе в части цены предложения.

В силу статьи 1 Закона № 419-З цена предложения – это стоимость товаров (работ, услуг), предлагаемых участником, в том числе включающая налог на добавленную стоимость и другие налоги, сборы (пошлины), иные обязательные платежи, а также иные расходы, уплачиваемые участником в связи с исполнением договора в случае признания его участником-победителем.

Таким образом, заключение по результатам процедуры государственной закупки договора с подрядчиком-поставщиком на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ без учета стоимости оборудования с условием увеличения цены договора на стоимость приобретаемого подрядчиком оборудования не допускается.

Если предмет государственной закупки составляют *только подрядные работы* и цена предложения участника формируется *без учета стоимости оборудования*, то последующее приобретение и оплата оборудования должны происходить посредством

проведения заказчиком отдельной процедуры государственной закупки в соответствии с Законом № 419-З.

Подробнее с позицией Минфина с учетом позиций Минстрой-архитектуры и МАРТ по данному вопросу можно ознакомиться в письме от 31.01.2022 N 16-31/30426 «О направлении письма».

Применительно к рассматриваемой ситуации, по мнению автора, также допускается проведение заказчиком соответствующей процедуры государственной закупки на предмет «выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ и оказание услуги организатора». Соответственно, по ее результатам будет заключен смешанный договор государственной закупки с предметом «выполнение подрядных работ по объекту реконструкции и оказание услуги по организации и проведению процедуры государственной закупки по выбору поставщика технологического оборудования». Однако в таком случае перед заказчиком стоит задача: обосновать законность закупки неоднородных работ и услуг в рамках одной процедуры (пункт 3 статьи 21 Закона № 419-З). Если функциональная связь между ними для заказчика усматривается и он ее обосновывает, то в данной схеме после заключения смешанного договора государственной закупки подрядчик выступит организатором*, а значит ему необходимо будет согласовать тариф за услуги по организации и проведению процедур государственной закупки с Минфином и государственным органом (организацией), в подчинении (составе, системе) которого находится организатор (подпункт 1.2 пункта 1 постановления № 395).

Так как оплата за технологическое оборудование осуществляется за счет бюджетных средств, организатором (в данном случае – подрядчиком) проводится процедура государственной закупки, по результатам которой заключается договор государственной закупки между заказчиком и производителем (поставщиком) технологического оборудования.

Валентина Егорова,
аудитор

* Организатор – юридическое лицо, выполняющее часть функций заказчика по организации и проведению процедур государственных закупок (статья 1 Закона № 419-З).