

Министерство финансов Российской Федерации

Письмо

№ 24-06-08/40268

25.05.2021

Вопрос: Допускается ли в рамках закупки для муниципальных нужд поставка товара, бывшего в употреблении, если заказчик не установил требования к новизне товара, а сам товар соответствует заявленным характеристикам? Вправе ли заказчик при поставке бывшего в употреблении товара требовать уплаты неустойки или расторжения контракта? Правомерно ли решение заказчика о включении исполнителя контракта в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию?

Ответ: Департамент бюджетной политики в сфере контрактной системы Минфина России (далее - Департамент), рассмотрев обращение, направленное посредством электронной почты, по вопросу применения положений Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) в части поставки товара, бывшего в употреблении, сообщает следующее.

В соответствии с Положением о Министерстве финансов Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 329, Минфин России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пунктам 11.8 и 12.5 Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 14.09.2018 N 194н, Минфином России не осуществляется разъяснение законодательства Российской Федерации, практики его применения, практики применения нормативных правовых актов Минфина России, а также толкование норм, терминов и понятий, за исключением случаев, если на него возложена соответствующая обязанность или если это необходимо для обоснования решения, принятого по обращению.

Также Минфин России не обладает ни надзорными, ни контрольными функциями и (или) полномочиями в отношении осуществляемых закупок, в связи с чем не вправе рассматривать вопрос о правомерности совершенных и (или) совершаемых действий участниками контрактной системы в сфере закупок.

Вместе с тем в рамках компетенции Департамента полагаем необходимым отметить следующее.

В соответствии с принципом ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, установленным статьей 12 Закона N 44-ФЗ, государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных Законом N 44-ФЗ, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 Закона N 44-ФЗ.

Учитывая изложенное, заказчики при осуществлении закупок исходят из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд при выполнении своих непосредственных функций, при этом несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством в сфере контрактной системы.

Положениями статьи 33 Закона N 44-ФЗ установлены правила описания объекта закупки, которыми должен руководствоваться заказчик.

Так, при описании в документации о закупке объекта закупки заказчиками указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости), а также могут включаться спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования.

Вместе с тем пунктом 7 части 1 статьи 33 Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства) в случае, если иное не предусмотрено описанием объекта закупки.

Таким образом, в случае, если заказчиком допускается закупка товара, бывшего в употреблении, указанное условие должно быть предусмотрено документацией о закупке.

При этом необходимо отметить, что согласно положениям Закона N 44-ФЗ любой участник закупки вправе направить в письменной форме заказчику запрос о даче разъяснений положений документации о закупке (пункт 8 части 1 статьи 50, часть 3 статьи 65 Закона N 44-ФЗ).

Дополнительно сообщаем, что в соответствии с частью 4 статьи 34 Закона N 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и 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).

Учитывая изложенное, заказчик обязан в случае несоблюдения исполнения обязательств по контракту потребовать выплаты неустойки за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом.

Также отмечаем, что согласно части 8 статьи 95 Закона N 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 9 статьи 95 Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Порядок направления такого решения установлен частью 12 статьи 95 Закона N 44-ФЗ.

Таким образом, Законом N 44-ФЗ предусмотрен механизм, обеспечивающий соблюдение интересов участников контрактной системы, в том числе заказчиков и поставщиков (подрядчиков, исполнителей), при расторжении контракта.

Департамент обращает внимание, что в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона N 44-ФЗ информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в результате одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно части 6 статьи 104 Закона N 44-ФЗ в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 указанной статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

С учетом изложенного вопрос о включении или невключении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) принимается контрольным органом в сфере закупок исходя из всех обстоятельств дела.

Заместитель директора Департамента

Д.А.ГОТОВЦЕВ

25.05.2021