

Вопрос: О заключении контракта со вторым участником закупки при расторжении контракта по соглашению сторон и отказе поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Ответ:

МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПИСЬМО

от 3 марта 2023 г. N 24-06-06/17938

Департамент бюджетной политики в сфере контрактной системы Минфина России (далее - Департамент), рассмотрев обращение от 06.02.2023 по вопросу о применении 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) при заключении контракта со вторым участником закупки в случае расторжения контракта по соглашению сторон с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также если поставщик (подрядчик, исполнитель) отказался от исполнения контракта, сообщает следующее.

В соответствии с пунктами 11.8 и 12.5 Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Минфина России 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 установленной компетенции Департамент сообщает следующее.

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

Частью 17.1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ установлено, что в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным частью 8 статьи 95 Закона N 44-ФЗ, заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с Законом N 44-ФЗ заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии согласия такого участника закупки заключить контракт.

Указанный контракт заключается с соблюдением условий, предусмотренных частью 1 статьи 34 Закона N 44-ФЗ, с учетом положений части 18 статьи 95 Закона N 44-ФЗ и после предоставления в соответствии с Законом N 44-ФЗ участником закупки обеспечения исполнения контракта, если требование обеспечения исполнения контракта предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке.

При этом при расторжении контракта (за исключением контракта, указанного в части 9 статьи 37 Закона N 44-ФЗ) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключение контракта в соответствии с данной частью допускается, в случае если в связи с таким расторжением в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона N 44-ФЗ принято решение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - РНП).

Таким образом, на основании [части 17.1 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным [частью 8 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ, заказчик вправе заключить контракт со вторым участником закупки только при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии его согласия, а также в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта и при условии принятия решения о включении в РНП информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт.

В случае если у заказчика отпала необходимость в поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг, предусмотренных контрактом, такой контракт может быть расторгнут по соглашению сторон в соответствии с [частью 8 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ. При этом в указанном случае необходимость заключения контракта со вторым участником закупки при расторжении контракта по соглашению сторон отсутствует.

Следует отметить, что поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом ([часть 19 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ).

В указанном случае при расторжении контракта в связи с односторонним отказом поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта возможность заключения контракта со вторым участником закупки отсутствует.

При этом не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчик обязан направить в соответствии с порядком, предусмотренным [пунктом 1 части 10 статьи 104](#) Закона N 44-ФЗ [<1>](#), обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в РНП ([часть 22.2 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ).

<1> [Правила](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации".

Обращаем внимание, что письма Минфина России и его структурных подразделений не являются ни источником права в законодательстве в сфере закупок, ни способом закрепления норм права, в связи с чем не подлежат обязательному учету в правоприменении, в том числе при осуществлении контроля, аудита в сфере закупок, при осуществлении судебной защиты гражданских прав.

Заместитель директора Департамента
Д.А.ГОТОВЦЕВ

03.03.2023
