

Минфин России

03.07.2020

24-04-02/57563

Минпромторг России

03.07.2020

ОВ-45980/12

**О позиции Минфина России и Минпромторга России
по вопросу применения Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ
"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"**

Минфин России и Минпромторг России во исполнение пункта 38 Плана мероприятий по реализации Стратегии развития экспорта услуг до 2025 года, утвержденного распоряжением Правительства Российской Федерации от 14 августа 2019 г. № 1797-р, настоящим сообщают позицию о применении Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее соответственно – План, Закон № 223-ФЗ) в части формирования "пула" участников сооружения, выбора оборудования и производителя на "предконтрактной" стадии.

1. Предусмотренная Законом № 223-ФЗ правовая конструкция организации и осуществления закупочной деятельности предусматривает высокую степень самостоятельности заказчика при определении порядка осуществления закупок.

Так, значительная часть порядка осуществления закупок регулируется заказчиком в положении о закупке, которое должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, заказчик вправе в соответствии с Законом № 223-ФЗ самостоятельно определить оптимальный порядок осуществления закупок, соответствующий его потребностям и характеру закупочной деятельности.

2. В качестве обоснования включения в План мероприятия, предусмотренного вышеуказанным пунктом 38, представлялась информация о необходимости формирования заказчиком "пула" участников сооружения, выбора оборудования и производителя на "предконтрактной" стадии для того, чтобы такой заказчик имел впоследствии возможность сделать соответствующее предложение иностранному заказчику.

Положения Закона № 223-ФЗ не препятствуют возможности такого формирования в целях последующего направления предложения иностранному заказчику, поскольку Закон № 223-ФЗ не содержит ограничений в отношении определения заказчиком перечня лиц, являющихся *потенциальными* поставщиками (подрядчиками, исполнителями), предполагаемого к использованию оборудования, его производителя, то есть на "предконтрактной стадии", так как предварительное определение такого оборудования, перечня *потенциальных* поставщиков (подрядчиков, исполнителей) без заключения с ними договора не образует содержания понятия закупки.

Кроме того, Закон № 223-ФЗ в настоящее время предусматривает широкие пределы осуществления заказчиком закупочной деятельности, предусматривая право заказчика проводить как *конкурентные*, так и *неконкурентные* закупки (часть 2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ), в том числе закупки у единственных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), определенных заказчиком.

Следует также отметить, что обязательность заключения договора с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) положениями Закона № 223-ФЗ предусмотрена исключительно в отношении *конкурентных* способов закупок (часть 15 статьи 3² Закона № 223-ФЗ).

Таким образом, положения Закона № 223-ФЗ не ограничивают заказчика в возможности сделать свое предложение иностранному заказчику, предварительно сформировав предполагаемый "пул" участников сооружения и выбрав оборудование, его производителя.

3. Согласно пункту 12 части 4 статьи 1 Закона № 223-ФЗ из сферы применения Закона № 223-ФЗ исключены любые отношения, связанные с исполнением заказчиком заключенного с *иностранным* юридическим лицом договора, предметом которого являются поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг *за пределами* Российской Федерации.

На основании изложенного:

формирование перечня лиц, являющихся *потенциальными* поставщиками (подрядчиками, исполнителями), и (или) определение предполагаемого к использованию оборудования, его производителя на "предконтрактной стадии" с учетом изложенного в пункте 2 настоящего письма не образует содержания понятия регулируемой в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупки;

дальнейшие правоотношения между заказчиком, предусмотренным Законом № 223-ФЗ, и вышеуказанными *потенциальными* поставщиками (подрядчиками, исполнителями) не регулируются Законом № 223-ФЗ *после* заключения указанного в пункте 12 части 4 статьи 1 Закона № 223-ФЗ договора с *иностранным* юридическим лицом.

от Минфина России

от Минпромторга России

(А.М. Лавров)

