Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

**Вопрос:** Об отдельных вопросах, связанных с закупкой товаров, работ, услуг для государственных (муниципальных) нужд.

**Ответ:**

МИНИСТЕРСТВО ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПИСЬМО

от 5 сентября 2016 г. N Д28и-2281

Департамент развития контрактной системы Минэкономразвития России рассмотрел обращение Минобрнауки России по вопросу о применении положений Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68Cf3D7J) от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) и сообщает.

В соответствии с [частью 4 статьи 54](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF12Ef5DCJ) Закона N 44-ФЗ при уклонении победителя конкурса от заключения контракта заказчик вправе заключить контракт с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер.

В этом случае заказчиком составляется проект контракта с учетом условий, предложенных участником, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, и в срок, не превышающий десяти дней с даты признания победителя конкурса уклонившимся от заключения контракта, направляется такому участнику. Участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, вправе подписать контракт и передать его заказчику в порядке и в сроки, которые предусмотрены [частью 3 статьи 54](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF023f5D9J) Закона N 44-ФЗ, или отказаться от заключения контракта. Одновременно с подписанными экземплярами контракта этот участник обязан предоставить обеспечение исполнения контракта ([часть 5 статьи 54](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF12Ef5DBJ) Закона N 44-ФЗ).

Непредставление участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, заказчику в срок, установленный настоящей статьей, подписанных этим участником экземпляров контракта и обеспечения исполнения контракта не считается уклонением этого участника от заключения контракта. В данном случае конкурс признается несостоявшимся ([часть 6 статьи 54](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF023f5D8J) Закона N 44-ФЗ).

Согласно [части 2 статьи 55](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF023f5D7J) Закона N 44-ФЗ заказчик вносит изменения в план-график (при необходимости также в план закупок) и осуществляет проведение повторного конкурса в соответствии с [частью 3 статьи 55](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF027f5D7J) Закона N 44-ФЗ или новую закупку в случаях, если конкурс признан несостоявшимся по основаниям, предусмотренным в том числе [частью 6 статьи 54](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF023f5D8J) Закона N 44-ФЗ, в связи с тем что участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, отказался от заключения контракта.

Обязательные требования к банковской гарантии установлены [частями 2](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF222f5DEJ), [4 статьи 45](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF221f5DFJ) и [частью 3 статьи 96](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF423f5D8J) Закона N 44-ФЗ.

Так, согласно [пункту 7 части 2 статьи 45](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF222f5D7J) Закона N 44-ФЗ банковская гарантия должна содержать установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление N 1005) установлен [Перечень](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF726f5D6J) документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - Перечень).

[Перечень](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF726f5D6J) включает следующие документы, которые бенефициар (заказчик) направляет гаранту (банку):

платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);

документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);

документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

Кроме того, согласно [пункту "б"](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF72Ff5DDJ) дополнительных требований к банковской гарантии, используемой для целей Закона N 44-ФЗ, утвержденных Постановлением N 1005 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 9 декабря 2014 г. N 1339), недопустимо включать в банковскую гарантию требования о представлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в [Перечень](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF726f5D6J).

Таким образом, банковская гарантия должна содержать требования, которые предусмотрены положениями [Закона](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68Cf3D7J) N 44-ФЗ и [Постановления](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68Cf3D7J) N 1005.

При этом согласно [части 6 статьи 45](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF221f5DBJ) Закона N 44-ФЗ несоответствие банковской гарантии в том числе условиям о включении в банковскую гарантию [перечня](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47BF61E3578B5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF726f5D6J) документов, установленных Постановлением N 1005, которые представляются заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, является основанием для отказа в принятии такой банковской гарантии заказчиком.

Документация о закупке разрабатывается заказчиком самостоятельно в соответствии с требованиями к содержанию документации о закупке, установленными положениями [Закона](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68Cf3D7J) N 44-ФЗ и действующим законодательством Российской Федерации.

При осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе в части соответствия требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки ([пункт 1 части 1 статьи 31](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF424f5D9J) Закона N 44-ФЗ).

При этом согласно [части 6 статьи 31](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF422f5DDJ) Закона N 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона N 44-ФЗ.

[Статьей 12](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47B167EC50835C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF627f5DFJ) Федерального закона от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон N 99-ФЗ) определены виды деятельности, которые подлежат лицензированию.

Согласно [пункту 40 части 1 статьи 12](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47B167EC50835C51F45BC9C68C371E963060F797f2DAJ) Закона N 99-ФЗ образовательная деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой частными образовательными организациями, находящимися на территории инновационного центра "Сколково") подлежит лицензированию.

Согласно [части 1 статьи 91](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B867E855825C51F45BC9C68C371E963060F79722BEF527f5D6J) Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" лицензирование образовательной деятельности осуществляется по видам образования, уровням образования, по профессиям, специальностям, направлениям подготовки (для профессионального образования), подвидам дополнительного образования.

В соответствии с [пунктом 3](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47B166EB5E8E5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF725f5DEJ) Положения о лицензировании образовательной деятельности, утвержденного постановлением Правительства РФ от 28 октября 2013 г. N 966, образовательная деятельность как лицензируемый вид деятельности включает в себя оказание образовательных услуг по реализации образовательных программ по перечню согласно [Приложению](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C47B166EB5E8E5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF623f5D8J).

Таким образом, в случае если деятельность, являющаяся объектом закупки, подлежит обязательному лицензированию в соответствии с законодательством о лицензировании, заказчик обязан установить к участнику закупки требование о представлении в своей заявке копии лицензии на осуществление соответствующей деятельности.

Согласно [пункту 4 части 1 статьи 50](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF127f5D7J) Закона N 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать в том числе предусмотренные [статьей 51](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF125f5DAJ) Закона N 44-ФЗ требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе, и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

Заявки на участие в открытом конкурсе представляются по форме и в порядке, которые указаны в конкурсной документации, а также в месте и до истечения срока, которые указаны в извещении о проведении открытого конкурса ([часть 1 статьи 51](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF125f5D9J) Закона N 44-ФЗ).

Согласно [части 2 статьи 53](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF121f5DCJ) Закона N 44-ФЗ заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям [Закона](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B866E9578D5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF125f5D8J) N 44-ФЗ, извещению об осуществлении закупки или приглашению принять участие в закрытом конкурсе и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации.

Учитывая изложенное, заявка, поданная не по форме, указанной в конкурсной документации, или форма заявки заполнена не в соответствии с инструкцией, указанной в конкурсной документации, отклоняется как не соответствующая требованиям конкурсной документации.

Одновременно обращаем внимание, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов.

В соответствии с [Положением](consultantplus://offline/ref=F9F4F963981B6984B6265F5F3AAA5B2C44B865ED508C5C51F45BC9C68C371E963060F79722BFF725f5D9J) о Минэкономразвития России, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 г. N 437, Минэкономразвития России не наделено полномочиями по разъяснению законодательства Российской Федерации.

Директор Департамента

развития контрактной системы

М.В.ЧЕМЕРИСОВ

05.09.2016