

Григорьев А.М.

**ЧАКАН БИЗНЕСТЕ СУБЪЕКТЕРДИН КАТЫШУУСУ МЕНЕН САТЫП АЛУУЛАР
ЭРЕЖЕСИ**

Григорьев А.М.

ПРАВИЛА ЗАКУПОК С УЧАСТИЕМ СУБЪЕКТОВ МАЛОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

A.M. Grigorev

PROCUREMENT REGULATIONS INVOLVING SMALL BUSINESSES

УДК:347.57/12

Бул макалада россиялык мыйзамдардын чакан ишкердик субъекттеринин сатып катышуусу жөнүндө эрежелери талданган, анткени аларда кээ бир карама-каршылыктар камтылган.

Негизги сөздөр: сатып алуу, субъекттер, чакан ишкердик, заказчылар, жоопкерчилик.

В данной статье сделан анализ российского законодательства о правилах закупок с участием субъектов малого предпринимательства, так как в них содержатся некоторые противоречия.

Ключевые слова: закупки, субъекты, малое предпринимательство, заказчики, ответственность.

This article is an analysis of Russian legislation on the rules of procurement involving small businesses, because they contain some contradictions.

Key words: procurement, small business, customers, responsibility.

В условиях экономического кризиса и санкций, введенных Евросоюзом и США в отношении России, еще более актуальной становится господдержка субъектов предпринимательской деятельности, в том числе создание специальных условий для участия в государственных и корпоративных закупках. Действующие законы предусматривают принципиально разные правовые гарантии для таких предпринимателей⁹⁴ и нередко оказываются источником проблем, а не их решением.

Нормы российского законодательства, закрепляющие условия участия предпринимателей в закупках, содержат некоторые противоречия.

Правительство РФ, исходя из п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона № 223-ФЗ⁹⁵, определило особенности участия субъектов *малого и среднего* предпринимательства в корпоративных закупках⁹⁶.

Другая позиция законодателя прослеживается в ч. 1 ст. 30 Закона № 44-ФЗ⁹⁷, предусматривающей специальные правила закупок в отношении субъектов *только малого* предпринимательства (далее также - СМП).

⁹⁴ Под предпринимателями в настоящей статье понимаются субъекты малого и среднего предпринимательства - юридические лица и индивидуальные предприниматели.

⁹⁵ Федеральный закон от 18 июля 2011. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» // Российская газета. 12 апреля 2013. № 80.

⁹⁶ Постановление Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление № 1352).

⁹⁷ Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Возможно, такое различие двух законов определяется разницей между объемами рынков государственных и корпоративных закупок.

Но если внимательнее взглянуть на статистику, исключение субъектов среднего предпринимательства из особых правил государственных и муниципальных закупок с точки зрения численности таких субъектов и занимаемой ими доли рынка выглядит необоснованным, несмотря на различия в объемах рынков государственных и корпоративных закупок.

Правительство РФ в п.8 Постановления №1352 предусмотрело обязанность корпоративных заказчиков утверждать перечень товаров (работ, услуг), закупка которых осуществляется у предпринимателей. Исходя из этого положения, в случае отсутствия такого перечня, невозможно определить ответственность заказчика. Кроме того, название перечня не позволяет заказчику утвердить только один или два объекта, которые он планирует закупать у предпринимателей - например, только товары или товары и работы но не услуги, что вряд ли оправдано.

Для подтверждения статуса субъекта малого или среднего предпринимательства в рамках закупок лицо декларирует заказчику свое соответствие установленным требованиям⁹⁸. Известно, что критериями отнесения лица к субъекту среднего предпринимательства, субъекту малого предпринимательства служат средняя численность работников за предшествующий календарный год, объем выручки без учета НДС (или балансовая стоимость активов, а также отсутствие превышения суммарной доли участия публично-правовых образований в уставном капитале⁹⁹.

Определенные преимущества при осуществлении закупок товаров, работ и услуг предусматривались для субъектов малого предпринимательства и ранее в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Закон обязывал заказчиков размещать заказы у субъектов

⁹⁸ Федеральный закон от 4 июня 2014 г. № 140-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

⁹⁹ Статья 4 Федерального закона от 24 июля 2007. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее Закон № 209-ФЗ).

малого предпринимательства (за исключением нужд обороны страны и безопасности государства) в размере не менее чем 10 и не более чем 20 процентов общего годового объема заказов (см. ч. 1 ст. 15 названного Федерального закона, постановление Правительства РФ от 04.11.2006 № 642).

Как отмечает О.А. Беляева, участник закупок, для того чтобы подтвердить статус субъекта малого предпринимательства должен представить государственному заказчику копию выписки из ЕГРЮЛ или ЕГРИП, справку о средней численности работников и документы по объему выручки¹⁰⁰.

Противоположная позиция изложена в разъяснениях Минэкономразвития России: документом, подтверждающим статус СМП, является только декларация, а государственный заказчик не вправе требовать от участника закупки копий удостоверяющих документов¹⁰¹.

Представленные позиции - результат существовавших ранее внутренних коллизий между двумя нормами Закона № 44-ФЗ.

С одной стороны, ч. 3 ст. 30 названного Закона для подтверждения статуса субъекта малого предпринимательства предусматривает декларирование, а не направление подтверждающих документов. С другой - согласно п. 1 ч. 1 ст. 31 того же Закона государственный заказчик вправе ожидать, что участники закупки будут соответствовать установленным законодательством РФ требованиям, в нашем случае - требованиям, предусмотренным ст. 4 Закона № 209-ФЗ.

Эти положения были сохранены, но для электронного аукциона и других способов закупок прямо указывалось на декларирование участником статуса субъекта малого предпринимательства (п. 7 ч. 5 ст. 66 Закона № 44-ФЗ). Следовательно, до внесения изменений в законодательство многие заказчики в рамках закупок требовали от участников документы, подтверждающие статус предпринимателей, а заявки, содержавшие декларацию, отклоняли.

Тем не менее, устранение законодателем внутренней коллизии между положениями Закона № 44-ФЗ не решило ключевой проблемы достоверности сведений, декларируемых субъектами малого предпринимательства.

Обязанность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке на стадии исполнения обязательств, если установлен факт недостоверности задекларированных поставщиком сведений (ч. 15 ст.

95 Закона № 44-ФЗ), вряд ли может быть рассмотрена в качестве механизма, эффективного и выгодного для добросовестного заказчика с экономической точки зрения. Следует отметить, что такой обязанности для корпоративного заказчика Закон № 223-ФЗ не устанавливает, предоставляя возможность урегулировать этот вопрос в положении о закупке.

Тот факт, что добросовестный заказчик не может проверить достоверность декларируемой участником закупки принадлежности к субъекту малого предпринимательства на стадии определения поставщика, повышает риски неисполнения обязательств по контракту. Например, вторые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие, в том числе, декларацию принадлежности лица к субъекту малого предпринимательства, должны быть рассмотрены заказчиком в течение трех рабочих дней (ч. 5 ст. 69 Закона № 44-ФЗ). Естественно, за этот срок невозможно проверить достоверность предоставленных участником сведений.

В свою очередь, это может послужить причиной недостоверности сведений, содержащихся в реестре контрактов: для формирования реестра контрактов заказчик обязан направить в Федеральное казначейство информацию о контракте, включая данные о поставщике, в течение трех рабочих дней после его заключения (ч. 3 ст. 103 Закона № 44-ФЗ).

Существует риск, что недобросовестный заказчик, заключивший контракт и принявший исполнение обязательств по нему от лица, не являющегося субъектом малого предпринимательства представит недостоверные данные, как для реестра контрактов, так и для отчетов об их исполнении.

Проблема достоверности сведений, исходящих от участника закупки, возникает и в рамках Закона № 223-ФЗ. В развитие положений этого Закона в Постановлении № 1352 корпоративного заказчика, дано право формировать реестр предпринимателей в соответствии с программой партнерства. Предпринимателю, для того чтобы его включили в такой реестр, потребуется представить заказчику документы, подтверждающие факт надлежащего исполнения обязательств как минимум по двум договорам, а также пройти процедуру **предварительно квалификации** (подтверждения соответствия предъявляемым заказчиком требованиям).

В связи с этим остаются неясны сроки, в течение которых предпринимателем были исполнены обязательства по договорам, а также вопрос, о каких именно сделках идет речь: о договорах и (или) о государственных, муниципальных контрактах.

Таким образом, проблема достоверности данных, подтверждающих статус предпринимателя, может быть решена посредством создания в сети «Интернет» единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства. Оператором такого реестра может быть, к примеру, Федеральная налоговая служба России или саморегулируемая организация предпринимателей.

Рецензент:

доктор юридических наук Джоробекова А.

¹⁰⁰ Комментарий к Федеральному закону «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» № 44-ФЗ. Контрактная система в вопросах и ответах. 2-е изд., перераб. и доп.//СПС «Консультант Плюс».

См.: письмо Минэкономразвития России, ФАС России от 4 апреля 2014 г. № 7158-ЕЕ/Д28и, АЦ/13590/14 «О позиции Минэкономразвития России и ФАС России по вопросу применения норм Федерального закона от 5 апреля 2013. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» к отношениям, связанным с осуществлением закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций».