

**МІНІСТЭРСТВА
АНТЫМАНАПОЛЬНАГА
РЭГУЛЯВАННЯ І ГАНДЛЮ
РЭСПУБЛІКІ БЕЛАРУСЬ**

вул. Кірава, 8, корп.1, 220030, г. Мінск
тэл. (+375 17) 327 48 02, факс (+375 17) 327 24 80
e-mail: mail@mart.gov.by
www.mart.gov.by

**МИНИСТЕРСТВО
АНТИМОНОПОЛЬНОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ И ТОРГОВЛИ
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

ул. Кирова, 8, корп.1, 220030, г. Минск
тел. (+375 17) 327 48 02, факс (+375 17) 327 24 80
e-mail: mail@mart.gov.by
www.mart.gov.by

№ _____
на № _____ от _____

Государственные органы
(организации) (согласно списку)

**О направлении разъяснений
по государственным закупкам**

Министерство антимонопольного регулирования и торговли (далее – МАРТ) на основании полномочий, предоставленных статьей 10 Закона Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 419-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – Закон), разъясняет некоторые положения законодательства о государственных закупках.

Относительно начала процедуры государственной закупки.

В соответствии со статьей 1 Закона под процедурой государственной закупки понимается регламентированная Законом последовательность действий заказчика (организатора) и комиссии по государственным закупкам (в случае ее создания) по выбору поставщика (подрядчика, исполнителя) от принятия решения о проведении процедуры государственной закупки до заключения договора либо отмены процедуры государственной закупки или признания ее несостоявшейся, если иное не установлено Законом.

При этом Закон не регламентирует порядок принятия решения заказчиком о проведении процедуры государственной закупки и не определяет форму принятия такого решения.

В этой связи МАРТ полагает возможным по данному вопросу высказать следующую позицию.

Исходя из нормативных предписаний Закона в части открытого и закрытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений, в том числе проводимой в случае если сведения о государственных закупках составляют государственные секреты, (далее – закрытая процедура запроса ценовых предложений) по общему

правилу принятием решения о проведении процедуры государственной закупки является:

утверждение и размещение заказчиком на электронной торговой площадке конкурсных документов, аукционных документов, документов, предоставляемых юридическому или физическому лицу, в том числе индивидуальному предпринимателю, для подготовки предложения в целях участия в процедуре запроса ценовых предложений (далее – документы, предоставляемые для подготовки предложения);

утверждение и направление заказчиком потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям) документов, предоставляемых для подготовки предложения, в случае проведения закрытого конкурса и закрытой процедуры запроса ценовых предложений.

Данная позиция, в том числе основывается на том, что в соответствии с пунктом 3 статьи 27 Закона заказчик (организатор) вправе принять решение об отмене процедуры государственной закупки в целом либо в отношении отдельных частей (лотов) предмета государственной закупки в ходе ее проведения. При этом такое решение в случае проведения открытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений размещается заказчиком (организатором) на электронной торговой площадке не позднее одного рабочего дня, следующего за днем принятия такого решения. В случае проведения закрытого конкурса, закрытой процедуры запроса ценовых предложений решение об отмене процедуры государственной закупки направляется заказчиком (организатором) участникам не позднее одного рабочего дня, следующего за днем принятия такого решения.

В случае проведения процедуры закупки из одного источника основанием для ее проведения является решение, принятое в порядке, установленном в локальном правовом акте заказчика (организатора).

В частности, такое решение может быть выражено в виде приказа, распоряжения либо посредством учинения надписи уполномоченным должностным лицом на докладной записке, ином аналогичном документе. Соответственно, вышеуказанные документы могут служить подтверждением принятия решения о проведении процедуры государственной закупки до 1 июля 2019 г.

По вопросу приобретения минимального объема (количества) предмета государственной закупки и определения вида процедуры.

Согласно абзацу тринадцатому статьи 1 Закона предмет государственной закупки представляет собой товары (работы, услуги), определенные заказчиком для приобретения в рамках процедуры государственной закупки. При этом ограничений по минимальному объему (количеству) предмета государственной закупки, который можно

приобретать в рамках отдельной процедуры государственной закупки, Законом не установлено.

Соответственно, заказчик вправе провести процедуру государственной закупки, в том числе на месячную потребность в товаре (работе, услуге).

При этом независимо от закупаемого объема (количества) предмета государственной закупки вид процедуры определяется по общим правилам, исходя из ориентировочной стоимости годовой потребности в однородных товарах (работах, услугах), указанной в годовом плане государственных закупок (часть первая пункта 2 статьи 18 Закона), за исключением случая, предусмотренного частью второй пункта 3 статьи 18 Закона.

По вопросу составления годового плана государственных закупок товаров по перечню для субъектов малого и среднего предпринимательства, а также формирования годового плана филиалом.

Планирование государственных закупок осуществляется заказчиком путем формирования, утверждения и ведения годового плана государственных закупок. Одновременно субъектам малого и среднего предпринимательства гарантируется предоставление возможности участия в процедурах государственных закупок по перечню товаров (работ, услуг), определяемому Советом Министров Республики Беларусь, с учетом требований, установленных пунктом 2 статьи 29 Закона.

В частности, если предмет государственной закупки и его объем (количество) могут распределяться по частям (лотам), формируются части (лоты), одна из которых должна составлять не более десяти процентов объема (количества) этого предмета государственной закупки.

В свою очередь, в соответствии с частью второй пункта 1 статьи 19 Закона и форме годового плана государственных закупок, установленной постановлением Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 28 января 2019 г. № 10 «Об установлении формы годового плана государственных закупок», в годовой план государственных закупок включается наименование однородных товаров (работ, услуг), которые планируется приобрести в рамках процедуры государственной закупки или ее части (лота) (часть вторая пункта 1 статьи 19 Закона).

Таким образом, уже при формировании годового плана государственных закупок должно быть принято решение о разделении либо не разделении предмета государственной закупки на соответствующие части (лоты). При этом часть (лот) предмета государственной закупки, выделенная для субъектов малого и среднего предпринимательства, включается отдельно в годовой план государственных закупок.

Кроме того, как и указано выше, годовой план государственных закупок формирует, утверждает и ведет заказчик. При этом в соответствии с абзацем четвертым статьи 1 Закона заказчик – это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие государственную закупку, в том числе через обособленное подразделение юридического лица (включая филиал либо представительство), уполномоченное от имени этого юридического лица.

Таким образом, филиал, не являясь юридическим лицом, не является и заказчиком, соответственно, не может иметь отдельный годовой план государственных закупок. Его потребность в товарах (работах, услугах) включается в годовой план государственных закупок юридического лица, при необходимости отдельными позициями.

Что касается непосредственного проведения процедур государственных закупок, то соответствующие функции могут быть возложены на филиал, с закреплением их в локальных правовых актах и при необходимости выдачей доверенности на подписание договоров.

По вопросу оформления результатов изучения конъюнктуры рынка при проведении процедуры закупки из одного источника отмечаем, что такой порядок установлен постановлением Министерства антимонопольного регулирования и торговли от 12 апреля 2019 г. № 30 «О проведении процедуры закупки из одного источника», в том числе определяющим кому, сколько и в какой форме направлять запросов.

При этом сведения о результатах изучения конъюнктуры рынка отражаются в справке о проведении процедуры закупки из одного источника. В частности, в данной справке отражаются наименование (фамилия, собственное имя, отчество (при наличии), данные документа, удостоверяющего личность (номер, дату выдачи, орган, выдавший документ), – для физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя), место нахождения (место жительства) и учетный номер плательщика (при наличии) каждого потенциального поставщика (подрядчика, исполнителя), а также цены предлагаемых ими товаров (работ, услуг) (абзац шестой части второй пункта 3 статьи 49 Закона).

При этом законодательство о государственных закупках устанавливает лишь минимальное количество запросов, которые должен направить заказчик (организатор), но не определяет количество требуемых ответов, так как потенциальные поставщики (подрядчики, исполнители) в целом не обязаны отвечать на запрос, поступивший от заказчика (организатора).

Соответственно, решение о выборе поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик (организатор) принимает на основании представленных в установленный срок ответах о предлагаемых потенциальными поставщиками (подрядчиками, исполнителями) товарах

(работах, услугах) и ценах на них. При этом направление запросов о предоставлении сведений потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям) не является единственным способом проведения изучения конъюнктуры рынка при проведении процедуры закупки из одного источника. Следовательно, при непоступлении в установленный заказчиком (организатором) срок ответов от потенциальных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), которым были направлены соответствующие запросы, заказчик (организатор) использует результаты изучения конъюнктуры рынка, полученные иными способами, либо при необходимости делает дополнительные запросы.

По вопросу изменения сроков поставки товара и исключения требования о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору при проведении процедуры закупки из одного источника после признания конкурентной процедуры государственной закупки несостоявшейся.

В случае, если повторная процедура государственной закупки признана несостоявшейся заказчик (организатор) вправе принять решение о переходе к процедуре закупки из одного источника в соответствии с абзацем третьим пункта 2 статьи 27 Закона. При этом не подлежат изменению предмет государственной закупки и требования к предмету государственной закупки, требования к участникам, сроки и условия поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) и их оплаты, определенные при проведении процедуры государственной закупки, которая признана несостоявшейся, в том числе в отношении отдельных частей (лотов).

Соответственно, изменение срока поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) в процедуре закупки из одного источника после признания конкурентной процедуры государственной закупки несостоявшейся не допускается.

В этой связи МАРТ рекомендует определять срок поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) истечением периода времени со дня заключения договора (например, в течение месяца со дня заключения договора), без привязки к календарной дате.

Одновременно, учитывая положения абзаца третьего пункта 2 статьи 27 Закона, отмечаем, что запрета на изменение иных условий процедуры государственной закупки, в том числе требования о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору, Закон не содержит.

В то же время во избежание наличия неравных условий для субъектов хозяйствования – участников, в том числе потенциальных, конкурентной процедуры государственной закупки, признанной несостоявшейся, и процедуры закупки из одного источника при переходе

к последней полагаем необходимым сохранение требования об обеспечении исполнения обязательств по договору, если такое требование было установлено в конкурентной процедуре государственной закупки, признанной несостоявшейся.

По вопросу возможного уменьшения сроков исполнения обязательств поставщиком.

Частью первой пункта 1 статьи 25 Закона определено, что не допускается изменение условий договора при его исполнении, в том числе в части сроков исполнения обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, установленных Советом Министров Республики Беларусь.

Случаи возможного изменения условий договора государственной закупки определены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 июня 2019 г. № 395 «О реализации Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – постановление № 395). При этом постановлением № 395 в части сроков исполнения обязательств поставщиком предусмотрена лишь возможность их увеличения по инициативе заказчика, если необходимо изменение конструктивных, технологических решений, требующих от поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительного времени для поставки или реализации иным способом товара (выполнения работы, оказания услуги), и такое изменение невозможно было предусмотреть при проведении процедуры государственной закупки.

Таким образом, законодательством о государственных закупках не предусмотрена возможность уменьшения срока исполнения обязательств поставщиком.

В то же время обращаем внимание, что не запрещено законодательством о государственных закупках досрочное исполнение обязательств, осуществляемое с учетом положений Гражданского кодекса Республики Беларусь.

По вопросу действий заказчика при наличии разночтений в ценах участника, а также отмены процедуры государственной закупки при предоставлении участником-победителем цены, выше рыночных.

В соответствии с частью третьей пункта 2 статьи 48 Закона комиссия по государственным закупкам (далее – комиссия) не позднее семи рабочих дней со дня предоставления оператором электронной торговой площадки доступа заказчику (организатору) к предложениям может посредством электронной торговой площадки обратиться к участнику с запросом о разъяснении предложения. Участник посредством электронной торговой площадки размещает ответ на запрос не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения запроса. При этом ответ на запрос

не должен вносить изменения и (или) дополнения в предложение, за исключением исправления ошибок, включая арифметические, и (или) устранения неточностей по предложению заказчика (организатора).

При этом предложение отклоняется комиссией в случаях, предусмотренных пунктом 4 статьи 48 Закона, в том числе, если участник, представивший предложение, отказался исправить выявленные в нем ошибки, включая арифметические, и (или) устранить неточности по предложению заказчика (организатора).

Аналогичные подходы определены и статьей 35 Закона при проведении открытого конкурса.

Одновременно исключительный перечень случаев для отмены процедуры государственной закупки предусмотрен частью первой пункта 3 статьи 27 Закона, при этом в этот перечень не входит случай превышения цены предложения участника над ориентировочной стоимостью предмета государственной закупки либо над рыночной ценой соответствующего товара (работы, услуги).

Таким образом, при наличии достаточного объема финансирования договор государственной закупки должен быть заключен с участником-победителем по цене его предложения.

В случае же отсутствия финансирования либо его недостаточности, в соответствии с законодательством возможны следующие варианты действий.

Так, если участник-победитель еще не выбран, то комиссия вправе отклонить все предложения при отсутствии необходимого объема финансирования у заказчика и нецелесообразности уменьшения объема (количества) предмета государственной закупки, предусмотренного пунктом 2 статьи 21 Закона (пункт 3 статьи 35, пункт 3 статьи 42, пункт 3 статьи 44, пункт 3 статьи 48 Закона).

В такой ситуации процедура государственной закупки – электронный аукцион на основании абзаца второго пункта 1 статьи 27 Закона будет признана несостоявшейся.

Кроме того, независимо от этапа проведения процедуры государственной закупки заказчик (организатор) до заключения договора вправе отменить процедуру государственной закупки в случае отсутствия финансирования (часть первая пункта 3 статьи 27 Закона).

По вопросу применения преференциальной поправки при приобретении работ (оказании услуг), а также ее применения к организациям, в которых численность инвалидов составляет не менее 50 процентов списочной численности работников.

В соответствии с абзацем четырнадцатым статьи 1 Закона преференциальная поправка представляет собой предоставление преимущества товарам (работам, услугам), предлагаемым участниками.

При этом преференциальная поправка не применяется в отношении части товаров (работ, услуг), являющихся предметом государственной закупки (абзац второй части пятой подпункта 1.5 пункта 1 постановления № 395).

Таким образом, необходимость подтверждения для применения преференциальной поправки страны происхождения запасных частей (материалов), используемых при выполнении работ (оказании услуг), зависит от того, каким образом сформирован предмет государственной закупки и что, соответственно, предлагает участник.

В случае, если запасные части (материалы) отдельно поименованы и включены в предмет государственной закупки и участник в своем предложении их указывает, то тогда для применения преференциальной поправки соответствующий документ должен быть предоставлен, в том числе и на них.

Если же запасные части (материалы) отдельно не поименованы, а включаются лишь в стоимость работ (услуг), в частности, при исполнении договора иждивением подрядчика, то тогда достаточно подтверждающих документов на работы (услуги).

Также отмечаем, что в соответствии с подпунктом 1.6 пункта 1 постановления № 395 при проведении процедуры государственной закупки документами, подтверждающими право на применение преференциальной поправки в размере 25 процентов, являются:

документ, подписанный руководителем организации Республики Беларусь, в которой численность инвалидов составляет не менее 50 процентов списочной численности работников, или уполномоченным им лицом не ранее, чем за пять рабочих дней до дня подачи предложения для участия в процедуре государственной закупки, с указанием общего количества работников, численности инвалидов, номеров удостоверений, подтверждающих инвалидность, и сроков их действия;

а также сертификат продукции (работ, услуг) собственного производства, выданный Белорусской торгово-промышленной палатой или ее унитарными предприятиями, или их копия.

Таким образом, для применения преференциальной поправки в таком случае заказчику необходимо лишь проверить соответствие представленных участником документов требованиям, определенным в указанном подпункте постановления № 395. При этом ответственность за достоверность сведений несет участник.

По вопросу проведения двумя заказчиками совместной процедуры государственной закупки.

Закон позволяет двум и более заказчикам проводить совместные процедуры государственных закупок однородных товаров (работ, услуг). Ограничений по количеству таких процедур государственных закупок,

в том числе проводимых с применением процедуры закупки из одного источника, законодательство о государственных закупках не содержит.

При этом в соответствии с пунктом 1 статьи 19 Закона планирование государственных закупок осуществляется заказчиком путем формирования, утверждения и ведения годового плана государственных закупок, который должен содержать перечень товаров (работ, услуг), приобретение которых запланировано в текущем финансовом году. Одновременно согласно части второй пункта 2 статьи 19 Закона годовой план государственных закупок, размещенный в государственной информационно-аналитической системе управления государственными закупками, является основанием для проведения процедуры государственной закупки, за исключением случая, установленного пунктом 5 приложения к Закону.

Исключений из указанных положений в случае проведения совместной процедуры государственной закупки двумя и более заказчиками Закон не содержит.

Соответственно, товары (работы, услуги), планируемые к приобретению в рамках совместной процедуры государственной закупки, должны быть включены в годовой план каждого из заказчиков в объеме их потребности. При этом годовой план каждого из заказчиков должен быть размещен в государственной информационно-аналитической системе управления государственными закупками.

Одновременно требования к проведению совместной процедуры государственной закупки определены пунктом 3 статьи 12 Закона, согласно которому заказчики в таком случае самостоятельно по письменному соглашению определяют их права, обязанности и ответственность. Следовательно, обязанности, в том числе по ведению дела по процедуре государственной закупки, распределяются соответствующим соглашением. При этом состав дела по процедуре государственной закупки формируется в соответствии с требованиями части второй пункта 1 статьи 28 Закона. Наряду с этим в него целесообразно включить и соглашение, которым определены права, обязанности и ответственность заказчиков.

По вопросу соответствия участников требованиям к участникам при проведении биржевых торгов.

В соответствии с пунктом 2 статьи 50 Закона биржевые торги проводятся в соответствии с законодательством о товарных биржах с учетом требований, в том числе абзацев четвертого – шестого пункта 2 статьи 16 Закона, согласно которым к участникам процедур государственных закупок предъявляются следующие требования:

отсутствие у юридического лица или индивидуального предпринимателя задолженности по уплате налогов, сборов (пошлин),

пеней. Данное требование не распространяется на юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, находящихся в процедуре экономической несостоятельности (банкротства), применяемой в целях восстановления платежеспособности (в процедуре санации);

юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, не должно быть включено в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок;

юридическое лицо или индивидуальный предприниматель не должны быть включены в реестр коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей с повышенным риском совершения правонарушений в экономической сфере.

Стоит отметить, что Указом Президента Республики Беларусь от 18 апреля 2019 г. № 151 «Об изменении указов Президента Республики Беларусь» Указ Президента Республики Беларусь от 23 октября 2012 г. № 488 «О некоторых мерах по предупреждению незаконной минимизации сумм налоговых обязательств», регламентирующий вопросы создания и ведения реестра коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей с повышенным риском совершения правонарушений в экономической сфере, признан утратившим силу.

Соответственно, требование абзаца шестого пункта 2 статьи 16 Закона в настоящее время не может быть применимо для ограничения участия субъектов хозяйствования в процедурах государственных закупок, в том числе биржевых торгов.

Таким образом, фактически на участников биржевых торгов в соответствии с Законом распространяется лишь требование об отсутствии задолженности по уплате налогов, сборов (пошлин), пеней и невключения в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок.

Согласно пунктам 76 и 80 Правил биржевой торговли в ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа», утвержденных постановлением Правления ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа» от 22 ноября 2005 г. № 3, выставление биржевого товара на биржевые торги производится путем подачи участником биржевой торговли заявки на продажу биржевого товара, допущенного к биржевой торговле, при этом одним из оснований для отказа в принятии заявки и (или) ее исключения из реестра заявок является включение участника биржевой торговли в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок.

Одновременно заказчик дополнительно может проверить нахождение участника в соответствующем списке, размещенном в государственной информационно-аналитической системе управления государственными закупками. Равно как и отсутствие задолженности по уплате налогов, сборов (пошлин), пеней заказчик проверяет через официальный сайт Министерства по налогам и сборам в глобальной компьютерной сети Интернет. При этом на стадии заключения договора от участника может быть затребовано соответствующее заявление либо от участника-победителя, являющегося нерезидентом Республики Беларусь, – соответствующий документ.

Министр

В.В.Колтович