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

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | КонсультантПлюс | Готовое решение | **Актуально на 16.03.2023** |  |

**Каким способом провести процедуру закупки заказчику по Закону N 223-ФЗ**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | Закупка, вне зависимости от способа, включает этапы организации, проведения, заключения и исполнения договора. Законом предусмотрен способ неконкурентной закупки у единственного поставщика и четыре классических способа конкурентных закупок: конкурс, аукцион, запрос котировок и запрос предложений.Но заказчики этим не ограничены. В положении о закупке можно предусмотреть и другие способы торговых процедур, которые отвечают условиям конкурентности. Заказчики самостоятельно выбирают способ проведения закупки, руководствуясь правилами, которые установили в своих положениях. |  |

**Оглавление:**

1. [Что такое закупка по Закону N 223-ФЗ](#P13)

2. [Когда следует выбрать неконкурентный способ закупки](#P35)

3. [Когда заказчику необходимо организовать конкурентную закупку](#P45)

4. [В каких случаях и в каком порядке проводится совместная закупка](#P138)

**1. Что такое закупка по Закону N 223-ФЗ**

В Законе N 223-ФЗ отсутствует определение закупки. Под закупкой можно понимать как процедуру выбора поставщика, конкурентным или неконкурентным способом, так и полный цикл действий заказчика, начиная с подготовки к закупке, заканчивая приемкой результатов по договору, поскольку именно эти отношения регламентирует положение о закупке (ч. 2 ст. 2, ч. 2 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Учтите, что действие Закона N 223-ФЗ не распространяется (ч. 4 ст. 1 Закона N 223-ФЗ):

* на куплю-продажу ценных бумаг, приобретение долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных товариществ, обществ и паев в паевых фондах производственных кооперативов, валютных ценностей, драгоценных металлов;
* заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами (за исключением договоров, которые заключаются вне сферы биржевой торговли и исполнение обязательств по которым предусматривает поставки товаров);
* приобретение заказчиком биржевых товаров на товарной бирже;
* закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Законом N 44-ФЗ;
* закупки в области военно-технического сотрудничества;
* закупку товаров, работ, услуг в соответствии с международным договором РФ, которым предусмотрен иной порядок определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);
* отбор заказчиком аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности по ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 N 307-ФЗ;
* заключение и исполнение договоров в соответствии с законодательством РФ об электроэнергетике, являющихся обязательными для участников рынка обращения электрической энергии и (или) мощности;
* осуществление кредитной организацией и Внешэкономбанком лизинговых операций и межбанковских операций (в том числе с иностранными банками);
* определение, избрание и деятельность представителя владельцев облигаций в соответствии с законодательством РФ о ценных бумагах;
* открытие головным исполнителем поставок продукции по гособоронзаказу или исполнителем, участвующим в таких поставках, отдельного счета в уполномоченном банке и заключение с данным банком договоров о банковском сопровождении сделки в соответствии с Федеральным законом от 29.12.2012 N 275-ФЗ;

исполнение заказчиком заключенного с иностранным юрлицом договора, предметом которого является поставка товара, выполнение работ, оказание услуг за пределами РФ;

* закупку товаров, работ, услуг у юрлиц, указанных в ч. 2 ст. 1 Закона N 223-ФЗ, признанных взаимозависимыми с заказчиком в соответствии с Налоговым кодексом РФ, у иных взаимозависимых с заказчиком юрлиц (признанных таковыми в соответствии с Налоговым кодексом РФ) для обеспечения единого технологического процесса. Перечень этих лиц должен быть определен в правовых актах, регламентирующих правила закупки, с обоснованием по каждому лицу;
* закупку юрлицом, зарегистрированным на территории иностранного государства, товаров, работ, услуг для осуществления деятельности в этом государстве;
* отбор заказчиком оценщика для проведения в соответствии с законодательством РФ об оценочной деятельности оценки соответствующих объектов с целью определить размер платы за публичный сервитут;
* совместную инвестиционную деятельность по договору инвестиционного товарищества, который предусматривает возврат товарищу стоимости его вклада в общее имущество товарищей (в денежной форме);
* закупку услуг, связанных с заключением, исполнением, изменением или расторжением договора синдицированного кредита (займа) либо договора о его организации;
* закупку за счет федерального бюджета на выполнение инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капремонта, сноса объектов капстроительства, которые проводит публично-правовая компания "Единый заказчик в сфере строительства" по ее программе деятельности на текущий год и плановый период.

**2. Когда следует выбрать неконкурентный способ закупки**

Проводите неконкурентную закупку строго по основаниям, предусмотренным вашим положением о закупке, в случаях, когда проведение конкурентной процедуры невозможно. Это могут быть ситуации, когда предмет договора настолько специфичен, что конкуренцию обеспечить не получится, либо если вы вынуждены докупать комплектующие или запчасти у производителя, либо если потенциальный поставщик - монополист. Исчерпывающий перечень случаев, когда можно провести закупку у единственного поставщика, и порядок проведения вы самостоятельно определяете в своем положении о закупке, законом эти вопросы не регламентированы (ст. 3.6 Закона N 223-ФЗ).

**Неконкурентной закупкой по Закону N 223-ФЗ** признается процедура определения поставщика, не соответствующая хотя бы одному из [обязательных условий](#P49)*,* которым должна отвечать конкурентная закупка (ч. 3, 3.2 ст. 3 Закона N 223-ФЗ). Законом назван только один неконкурентный способ - это закупка у единственного поставщика, однако заказчики могут предусмотреть в своих положениях и иные неконкурентные способы закупок и порядок их осуществления. Например, можно установить, что закупка среди СМСП и самозанятых осуществляется неконкурентным способом по принципу "электронного магазина" в соответствии с п. 20(1) Положения об особенностях участия СМСП в закупках.

Учтите: разрабатывая положение о закупке, не злоупотребляйте своим правом проводить закупки у единственного поставщика. Это может привести к нарушению норм Закона N 135-ФЗ и (или) Закона N 223-ФЗ. Минфин России указывает, что цели Закона N 223-ФЗ не выполняются, если большая часть закупок проводится у единственного поставщика (Письмо от 19.04.2019 N 24-04-07/28730). В связи с этим рекомендуем большую часть закупок осуществлять конкурентными способами.

**3. Когда заказчику необходимо организовать конкурентную закупку**

Выбирайте конкурентные способы закупки во всех случаях, когда это возможно и экономически оправданно. В условиях развитого рынка необходимой вам продукции, когда достаточно предложений, объявление процедуры повлечет отклик потенциальных поставщиков. Но даже когда специфичный товар сможет поставить лишь один поставщик, вы все равно должны провести закупку конкурентным способом, если в соответствии с вашим положением оснований для закупки у единственного поставщика нет.

Законом N 223-ФЗ предусмотрено четыре вида конкурентных торговых процедур - аукцион, конкурс, запрос предложений и запрос котировок. При этом конкурс и аукцион предусмотрены в бумажной, электронной и закрытой форме, а запрос котировок и запрос предложений только в электронной и закрытой форме (п. 1 ч. 3.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Вы также вправе предусмотреть любой иной конкурентный способ закупки, описав его в своем положении (п. 2 ч. 3.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

При установлении таких способов учитывайте, что согласно ч. 3 ст. 3 Закона N 223-ФЗ конкурентная закупка должна соответствовать одновременно нескольким условиям (ч. 3 ст. 3 Закона N 223-ФЗ):

* вы публикуете сведения о ней в ЕИС либо направляете ограниченному кругу лиц в случае, если есть основания для проведения закрытой процедуры;
* между участниками обеспечена конкуренция;
* предмет описан в документации с соблюдением правил ч. 6.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ.

При этом порядок проведения такой процедуры должен соответствовать общим требованиям, предусмотренным в ч. 1 - 15 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ.

Старайтесь проводить конкурентные процедуры преимущественно в электронной форме, законом для них установлен приоритет (ч. 2 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Также в электронной форме проводите конкурентные закупки товаров, работ, услуг из Перечня, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 N 616. Электронная форма закупки обязательна, если ваш случай не подпадает под исключения (п. 2 Постановления N 616):

* если информация о закупке в соответствии с ч. 15 ст. 4 Закона N 223-ФЗ не подлежит размещению в ЕИС;
* при проведении срочной, аварийной закупки;
* если в соответствии с вашим положением о закупке приобретение данной продукции относится к случаям закупки у единственного поставщика.

При выборе способа закупки также учитывайте, что закупку, участниками которой могут быть только СМСП и самозанятые, можно проводить только в электронной форме с учетом требований ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ (см. Информационное письмо Минфина России от 02.10.2018 N 24-06-08/70718).

**3.1. Когда заказчику следует провести аукцион**

Аукцион - торговая процедура, победителем которой станет участник, предложивший самую выгодную цену договора, а если в ходе торгов цена была снижена до нуля - самую высокую цену за право заключить договор (ч. 18 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ). Выберите аукцион, если вы можете установить исчерпывающие требования к предмету договора и для выбора контрагента вас интересует только предложенная им цена.

Извещение и аукционную документацию публикуйте в ЕИС не менее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе (ч. 19 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

**Аукцион в электронной форме** проводится на электронной площадке. Оператор примет заявки с помощью ее функционала. Сама процедура торгов также пройдет на площадке в режиме онлайн.

**Открытый аукцион** проводится в порядке, аналогичном электронному, однако без участия электронных площадок, заявки, как правило, подаются заказчику, а сама процедура торга на аукционе проводится непосредственно с участием представителей лиц, подавших заявки.

**Закрытый аукцион** проводите в следующих случаях (ч. 1 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ):

* сведения о закупке составляют гостайну;
* закупка осуществляется в рамках выполнения ГОЗ для обеспечения обороны и безопасности РФ в части заказов на создание, модернизацию, поставку, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и спецтехники, на разработку, производство и поставку космической техники и объектов космической инфраструктуры;
* координационный орган Правительства РФ в отношении закупки принял решение согласно п. 2 или п. 3 ч. 8 ст. 3.1 Закона N 223-ФЗ;
* в отношении закупки Правительство РФ приняло решение по ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ.

Направьте сведения о проведении такой закупки не менее чем двум потенциальным поставщикам (ч. 3 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ).

Проводить все этапы закрытого аукциона предстоит на специализированной площадке (ч. 4 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ).

**3.2. Когда заказчику следует провести конкурс**

Проводите конкурс, когда для выбора поставщика вам необходимо оценивать несколько критериев.

**При проведении конкурса, в отличие от аукциона**, вам предстоит оценивать заявки участников не только по ценовому критерию. Процедура конкурса предусматривает оценку и сопоставление предложений участников в соответствии с заранее определенными заказчиком критериями, в то время как в ходе торгов на аукционе участники соревнуются лишь в цене.

Поэтому выбирайте закупку путем проведения конкурса в случаях, когда объект носит сложный технический характер или когда вам важны различные предусмотренные вашим положением критерии, такие как опыт, квалификация, материально-техническое обеспечение поставщика.

Конкурсная комиссия оценит и сопоставит заявки по критериям, установленным в документации. Результаты оценки фиксируются в протоколе (п. 4 ч. 13 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

Победителем конкурса объявите участника, заявка или окончательное предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора (ч. 16 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

**Конкурс в электронной форме** проводите на электронной площадке с учетом требований Закона и в соответствии с регламентом оператора. Комиссия получает доступ к заявкам, проводит все этапы оценки при помощи функционала электронной площадки.

**Открытый конкурс** проводите в порядке, по сути аналогичном электронному, однако все действия от подачи заявки до заключения договора проходят без участия электронной площадки.

**Закрытый конкурс** проводите в следующих случаях (ч. 1 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ):

* сведения о закупке составляют гостайну;
* закупка осуществляется в рамках выполнения ГОЗ для обеспечения обороны и безопасности РФ в части заказов на создание, модернизацию, поставку, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и спецтехники, на разработку, производство и поставку космической техники и объектов космической инфраструктуры;
* координационный орган Правительства РФ в отношении закупки принял решение согласно п. 2 или п. 3 ч. 8 ст. 3.1 Закона N 223-ФЗ;
* в отношении закупки Правительство РФ приняло решение по ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ.

**3.3. Когда заказчику следует проводить процедуру запроса котировок**

Запрос котировок, по сути, - более быстрый аналог аукциона, вам предстоит сравнивать заявки по ценовому критерию. Проводите его, когда необходимо оперативно определить поставщика.

Запрос котировок является торгами, и на него, как и на другие конкурентные процедуры, предусмотренные Законом N 223-ФЗ, распространяются нормы гражданского законодательства о торгах (п. 1 ч. 3.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, п. 6 ст. 447 ГК РФ). Учитывайте это при проведении закупок и не уклоняйтесь от заключения договора, победитель запроса котировок вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных вашим уклонением (п. 6 ст. 448 ГК РФ).

При проведении электронного запроса котировок не разрабатывайте документацию, всю необходимую информацию и форму заявки на участие включите в извещение (ч. 9, 10 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ). Разместите его в ЕИС не менее чем за пять рабочих дней до дня истечения срока подачи заявок на участие (ч. 21 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

Победителем запроса котировок станет участник, заявка которого содержит наиболее низкую цену договора (ч. 21 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

**Закрытый запрос котировок** в следующих случаях (ч. 1 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ):

* сведения о закупке составляют гостайну;
* закупка осуществляется в рамках выполнения ГОЗ для обеспечения обороны и безопасности РФ в части заказов на создание, модернизацию, поставку, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и спецтехники, на разработку, производство и поставку космической техники и объектов космической инфраструктуры;
* координационный орган Правительства РФ в отношении закупки принял решение согласно п. 2 или п. 3 ч. 8 ст. 3.1 Закона N 223-ФЗ;
* в отношении закупки Правительство РФ приняло решение по ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ.

Для его проведения, в отличие от электронного запроса котировок, нужно разработать документацию и направить ее вместе с приглашением не менее чем двум потенциальным поставщикам (ч. 3 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ).

**3.4. Когда заказчику следует проводить запрос предложений**

В отличие от [запроса котировок](#P110), победителем запроса предложений станет участник, заявка которого наиболее полно соответствует требованиям документации и содержит лучшие условия исполнения договора по установленным критериям (ч. 22 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

Запрос предложений отличается и от конкурса - такой запрос можно провести в более сжатые сроки. Разместите в ЕИС извещение о запросе и документацию, содержащую неценовые критерии для оценки и сопоставления заявок, не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения запроса (ч. 23 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

Запрос предложений является торгами, и на него, как и на другие конкурентные процедуры, предусмотренные Законом N 223-ФЗ, распространяются нормы гражданского законодательства о торгах (п. 1 ч. 3.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, п. 6 ст. 447 ГК РФ). Учитывайте это при проведении закупок и не уклоняйтесь от заключения договора, победитель запроса предложений вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных вашим уклонением (п. 6 ст. 448 ГК РФ).

**Закрытый запрос предложений** выберите в следующих случаях (ч. 1 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ):

* сведения о закупке составляют гостайну;
* закупка осуществляется в рамках выполнения ГОЗ для обеспечения обороны и безопасности РФ в части заказов на создание, модернизацию, поставку, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и спецтехники, на разработку, производство и поставку космической техники и объектов космической инфраструктуры;
* координационный орган Правительства РФ в отношении закупки принял решение согласно п. 2 или п. 3 ч. 8 ст. 3.1 Закона N 223-ФЗ;
* в отношении закупки Правительство РФ приняло решение по ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ.

Направьте сведения о проведении закрытого запроса предложений не менее чем двум потенциальным поставщикам (ч. 3 ст. 3.5 Закона N 223-ФЗ).

**4. В каких случаях и в каком порядке проводится совместная закупка**

Закон N 223-ФЗ не содержит определения понятия совместной закупки, не устанавливает случаи и порядок проведения таких закупок.

Совместной закупкой можно считать, например, действия двух и более заказчиков, которые в целях закупки определенных товаров (работ услуг) проводят единую процедуру и определяют общего поставщика (исполнителя, подрядчика), который заключает с каждым из заказчиков договор на необходимое им количество (объем) товаров (работ, услуг).

Проведение совместной закупки возможно, если это предусмотрено положением о закупке и установлен порядок ее проведения (ч. 2 ст. 2 Закона N 223-ФЗ). Каждому заказчику, планирующему такую закупку (кроме случаев присоединения к положению о закупке), в положении о закупке следует установить (Письмо Минфина России от 06.05.2020 N 24-04-07/36313):

* возможность проводить совместные закупки с другими заказчиками на основании соглашения. При этом необходимо учитывать запрет антимонопольного законодательства на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов (см. Письмо ФАС России от 20.07.2021 N МШ/60379/21);
* порядок заключения соглашения о проведении совместной закупки и информацию об уполномоченных на его заключение лицах;
* признание такого соглашения неотъемлемой частью положения о закупке;
* размещение соглашения (в составе положения о закупке) в ЕИС.

Проведение процедуры в нарушение порядка, предусмотренного положением о закупке, является основанием для обжалования такой закупки в антимонопольном органе (п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ). Позиция о том, что проведение совместной процедуры при отсутствии предусмотренного положением о закупке порядка проведения такой закупки является нарушением Закона N 223-ФЗ, встречается в административной практике (см. Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 30.04.2020 по жалобе N Т02-318/20).

Для проведения совместной закупки можно создать единую комиссию. Для этого все заказчики, планирующие такую закупку, могут, например, подписать документ, определяющий состав данной комиссии (Письмо Минфина России от 06.05.2020 N 24-04-07/36313).

Учтите, что соглашение о проведении совместной закупки следует разместить в ЕИС
в составе положения о закупке (Письмо Минфина России от 06.05.2020 N 24-04-07/36313).