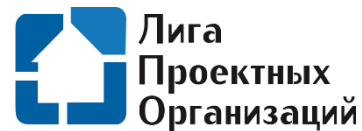




СРО
«УРАЛЬСКОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ СТРОИТЕЛЕЙ»
ЗАБОТА. НОВАЦИИ. ЛИДЕРСТВО



620109, Россия, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Токарей, д.68, оф.201. Тел. +7 (343) 226-11-22

ИТОГОВАЯ РЕЗОЛЮЦИЯ, ФОРУМ WORLD BUILD/STATE CONTRACT, 2 марта 2023 года

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	2
ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ СТРОЙКОНТРОЛЯ	2
ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ ПРОЕКТИРОВАНИЯ	5
ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ	6
ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ 44 ФЗ	8
ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ 44 ФЗ И 223 ФЗ	17
ПРЕДЛОЖЕНИЕ ПО УЛУЧШЕНИЮ 223 ФЗ	19

ВВЕДЕНИЕ

Итоговая резолюция представляет собой предложения участников всероссийского и международного форума WORLD BUILD/STATE CONTRACT по совершенствованию норм и законов в строительстве и проектировании в нескольких разделах: 223 ФЗ, 44 ФЗ, совместные предложения и по 44 ФЗ, и по 223 ФЗ, предложения по улучшению норм проектирования, норм ценообразования и стройконтроля. При этом часть проблематики и решений перекликаются между разными разделами. В связи с этим просим органы власти ознакомиться со всем комплексом проблем и решений, а также предоставить ответ об эффективности предложений в каждом разделе.

Резолюция строится по принципу: проблема и соответствующее возможное решение проблемы. При рассмотрении резолюции способ решения может быть изменен органами власти. Для участников форума главным представляется разрешение проблемной ситуации.

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ СТРОЙКОНТРОЛЯ

ПРОБЛЕМА 1

Сроки приемки СМР и оборудования доходят до 30 дней, количество итераций до 10.

Основные причины:

1. Работы не завершены, имеется брак конструкции, нет строительной готовности.
2. Не предоставлена, отсутствует сопроводительная документация (паспорта качества, геодезические схемы).
3. Выявлены отклонения от рабочей документации или отсутствуют актуальные ревизии рабочей документации.

Зачастую сроки приемки увеличиваются до 35 дней, количество итераций до 18.

Основные причины увеличения сроков:

1. Низкое качество проектной документации.
2. Неполный комплект сопроводительной документации.
3. Нарушение технологии (последовательности) производства работ.
4. Замены проектных решений.
6. Не соблюдается график выполнения строительно-монтажных работ.
7. Не соблюдается график оплаты выполненных работ.
8. Не прописан порядок приемки и оплаты работ, предусмотренных сметой контракта.

В результате, объем услуг по строительному контролю не соответствует условиям площадки строительства.

РЕШЕНИЕ 1

Укрупнение службы заказчика до Единого Заказчика (ЕЗ) на уровне конкретного субъекта РФ. Для работы в ЕЗ можно отбирать опытных специалистов.

- 1.1. Прохождение специалистами Единого регионального заказчика ДПО и оценки квалификации.
- 1.2. Внедрение в службах Единого регионального заказчика стандартов ФБУ «РосСтройКонтроль».
- 1.3. Заключение договоров на строительный контроль без применения 44 ФЗ. Это позволит выбрать исключительно опытных подрядчиков.
- 1.4. Так как ключевым моментом в приёмке работ является не только разрешение проведения последующих работ, путём подписания АОСР, но и закрытие выполнений (ключевых событий), предлагается:

Разделить предъявляемую документацию на два комплекта, формируемые параллельно:

QC - документация (текущая документация, под выполнение);

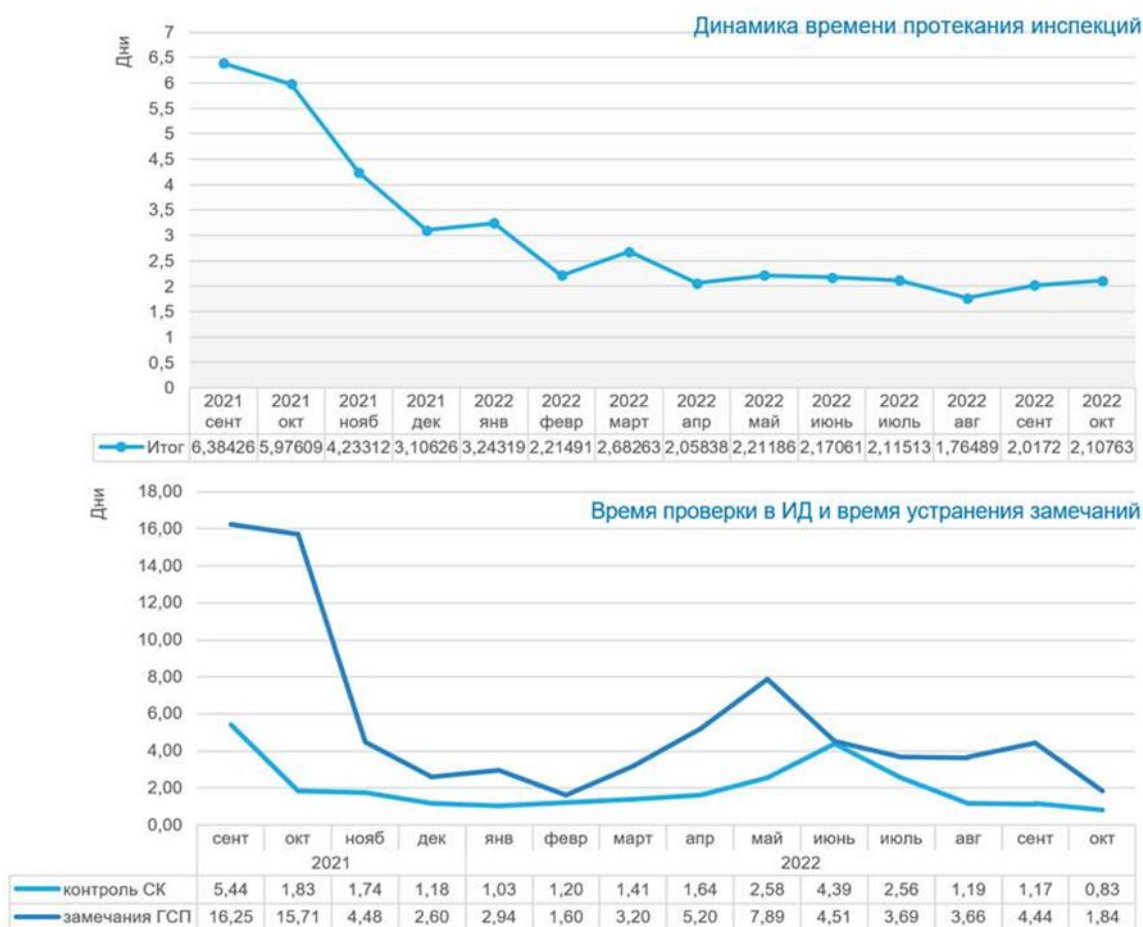
сдаточная документация (сдаточная в архив).

ПРОБЛЕМА 2

В целях сокращения сроков приемки и количества итераций приемки по причинам, которые указаны в проблеме 1, компании, оказывающие услуги по строительному контролю, разрабатывают новое программное обеспечение, создают цифровые проекты (единые информационные пространства с

набором программных продуктов, которые создают и управляют данными информационной модели).

Пример результативности внедрения нового программного обеспечения.



Однако заказчики не выделяют бюджет на цифровые решения, при применении цифровых решений стоимость стройконтроля не меняется. В результате, подрядчики, которые оказывают услуги по строительному контролю, повышают эффективность строительного контроля за свой счет, теряя часть прибыли.

Таким образом, в ПП РФ № 468 от 21.06.2010 г. существует не соответствие уровня норматива на строительный контроль относительно выполняемых работ.

РЕШЕНИЕ 2

Внести изменения в Положение о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного постановлением Правительства РФ от 21.06.2010 N 468, или разработать нормативный акт о том, что при необходимости разработки и использования цифровых решений, позволяющих повышать качество строительного контроля, затраты на разработку таких решений включаются заказчиком в сметы по строительному контролю.

ПРОБЛЕМА 3

Оплата услуг специалиста по строительному контролю крайне низка. В среднем выделяется 60.000 в месяц на одного специалиста строительного контроля. При этом, по оценкам экспертов, потребности специалистов, оказывающих услуги в сфере строй контроля, составляет 120-150.000 р. в месяц.

РЕШЕНИЕ 3

В нормативных актах, которые касаются ресурсно-индексного метода, отдельно выделить стройконтроль и учесть рыночную зарплату специалиста по строительному контролю.

ПРОБЛЕМА 4

Контракт на стройконтроль следует за «основным» контрактом. Если возникают проблемы с исполнением «основного» контракта на строительство, реконструкцию и т.п., сложности появляются и на этапе стройконтроля. Например, при строительстве объекта, где требуется стройконтроль, изменили виды и объемы работ, стоимость и сроки выполнения работ (в случаях, разрешенных ст.95 Закона 44-ФЗ). Контракт на стройконтроль также требует изменения в части объема работ, сроков и цены. Но действующим законодательством такие изменения не предусмотрены, нет специальных норм для такого случая. В итоге, заказчиком приходится расторгать контракт на стройконтроль и проводить новую закупку.

РЕШЕНИЕ 4

Предусмотреть в законодательстве (44 ФЗ) изменение условий контракта на стройконтроль в привязке к изменениям условий «основного» контракта.

ПРОБЛЕМА 5

После вступления в силу приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 4 августа 2020 г. № 421/пр, установлен новый порядок расчета стоимости строительного контроля. До утверждения приказа № 421/пр из базовых цен 2020 года переводились в текущие цены с применением индекса изменения сметной стоимости. После вступления в силу приказа № 421/пр расчет стоимости строительного контроля стал производиться с использованием норматива затрат, который указан в Постановлении Правительства № 468, но использовался в стоимости объекта в текущем уровне цен. На практике это приводит к фактическому снижению НМЦК по строительному контролю ориентировочно на 45% ввиду разницы между индексами изменения сметной стоимости (индексами дефляторами), используемыми для строительного-монтажных работ и для прочих затрат по отрасли «Транспорт».

Приказ от 7.07.2022 года № 557/пр позволил внести изменения в методику: в п.167 приказа есть разрешение к дополнительным затратам на стройконтроль учитывать дополнительные затраты по решению заказчика. Таким образом, появилась возможность привести в соответствие объем и стоимость мероприятий по стройконтролю. Однако заказчики не пользуются этой возможностью. В итоге, на электронных площадках публикуются контракты с высокими требованиями к мероприятиям по стройконтролю и со стоимостью, которая не соответствует данным мероприятиям. Поэтому победителями в торгах становятся аффилированные структуры или недобросовестные компании, которые могут позволить себе демпинг. В свою очередь, работа недобросовестных и демпингующих компаний приводит к срыву контрактов или к некачественной работе на строительной площадке.

РЕШЕНИЕ 5

1. Для обеспечения полноценной стоимости контракта по строительному контролю законодательно обязать заказчика привести в соответствие объем и стоимость мероприятий по стройконтролю.
2. На этапе проектирования проводить дополнительный расчет стоимости лабораторного, геодезического контроля и рассмотрения рабочей документации. Нормативно разработать и законодательно реализовать расценки на лабораторный, геодезический, неразрушающий виды контроля.
2. Законодательно закрепить, что, если в проектной документации не были учтены затраты по инструментальному и лабораторному контролю, средства на покрытие таких затрат могут быть направлены из резерва средств на непредвиденные работы и затраты, определенные для реализуемого проекта.
3. Законодательно предусмотреть не включение в контракт работы, прямо не относящиеся к строительному контролю, такие как диагностика и паспортизация. Это услуги, которые должны выполняться отдельно от строительного контроля для получения качественного результата.

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ ПРОЕКТИРОВАНИЯ

ПРОБЛЕМА 1

Сроки проектирования официально не нормируются. Зачастую заказчики просят провести проектные работы в сжатые сроки. При этом только экспертиза может длиться до 60 календарных дней, заход в экспертизу – неделя. Скорое проектирование и отсутствие реальных норм для проектных работ открывает поле для недобросовестных компаний (быстро, но некачественно сделали проектные работы) либо для коррупции (заказчики пригласили своих подрядчиков). В каждом случае, страдает качество проектной документации.

РЕШЕНИЕ 1

В 2021 году для города Москва были разработаны нормативы для проведения проектных работ <https://docs.cntd.ru/document/456036087>

Предлагается разработать конкретные и реальные нормативы с учетом опыта города Москва и мнения профессионального бизнес-сообщества из других регионов, подключив к работе Национальное объединение проектировщиков и изыскателей.

ПРОБЛЕМА 2

Смета контракта на проектные работы сегодня может составляться исходя из данных, заключенных в трех КП. Это приводит к коррупции (чиновник может пригласить своих). Кроме того, выборка в три КП недостаточно репрезентативна. Согласно методам социологии и маркетинга, выборка для проведения опросов должна составлять не менее 10 процентов. Принцип «трех КП» резко сужает выборку и нарушает законы социологии и маркетинга. Достаточно отметить, что Национальное объединение проектировщиков и изыскателей объединяет 218 саморегулируемых организаций, в которые, в свою очередь, входят более 68 тысяч организаций.

РЕШЕНИЕ 2

В целях объективного расчета смет контракта на проектные работы предлагается законодательно вернуться к расчету цены по СБЦ, поскольку проведение опроса по выборке в 10 процентов от вышеупомянутого числа проектных компаний, входящих в НОПРИЗ, вызовет многодневные трудозатраты.

ПРОБЛЕМА 3

СП 3113330 в большинстве пунктов несет рекомендательную информацию. Одновременно существует ФЗ 384 (Федеральный закон от 30.12.2009 N 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений»), в котором упоминается, что исполнение СП в полном объеме позволяют выполнить требования ФЗ 384 о безопасности.

Наличия различных толкований обязательности позволяет заказчикам экономить и требовать от проектировщика не выполнять нормы СП, что может привести к аварийности и снижению жизненных циклов сетей, особенно сооружений коммунального хозяйства.

РЕШЕНИЕ 3

Перевести СП 3113330 в статус обязательного к исполнению.

ПРОБЛЕМА 4

В связи с низкой детализацией стадии «П» трудно оценить реальную стоимость проекта и сроки реализации.

РЕШЕНИЕ 4

Предусмотреть в нормативных актах переход с двухстадийного проектирования на одностадийное. Отказаться от стадии «П», включив в требования к стадии «Р» специальные разделы (МПБ, ГОЧС, ОВОС, мероприятия по безопасной эксплуатации зданий и сооружений, ПЗ).

ПРОБЛЕМА 5

Положительное заключение госэкспертизы действует бессрочно. Строительство начинается спустя несколько лет после заключения экспертизы. В проекте при этом заложена устаревшая смета, устаревает проектная документация. При этом заказчики не пользуются возможностью вносить изменения в проектную документацию новые решения в период старта строительства.

РЕШЕНИЕ 5

Разработать конкретный ввести «срок годности» положительного заключения экспертизы

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ НОРМ ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ

ПРОБЛЕМА 1

В 72 статье Бюджетного кодекса говорится о том, что заказчик не может заключать контракт на сумму выше лимитов. Поэтому даже после подготовки сметы при строительстве социальных объектов заказчик зачастую снижает начальную цену до лимита. Проблематика заключается в том, что методики ценообразования, в том числе ресурсно-индексный метод не используются при бюджетном планировании. Пока есть возможность снижения до существующих лимитов, ресурсно-индексный метод не работает.

РЕШЕНИЕ 1

Приказ Министерства строительства России 841пр, по которому заказчики считают НМЦК, появился после того, как сверстан бюджет. Предлагается распространить действие приказа на этап бюджетного планирования, при планировании плана-графика. Использовать при обосновании лимитов бюджетных обязательств на соответствующий финансовый год (плановый) период методики определения начальной (максимальной) цены контракта предусмотренной положениями Приказа Минстроя от 23.12.2019 N 841/пр.

ПРОБЛЕМА 2

Заказчики закладывают в стоимость контракта на проектно-изыскательские работы (ПИР) расходы на экспертизу. Во время торгов происходит падение цены, при этом стоимость экспертизы не меняется. Например, условно стоимость ПИР 10 млн. рублей, условно 1 млн. рублей запланировано на экспертизу. Происходит падение цены во время торгов до 7 млн., стоимость экспертизы все равно остается 1 млн.р. В результате, на ПИР остается еще меньше денег, что приводит к демпингу и к некачественному исполнению ПИР.

РЕШЕНИЕ 2

Предлагается вывести оплату за экспертизы из стоимости контрактов за ПИР. Заказчик может отдельно закладывать расходы на экспертизу ПИР и проводить ее самостоятельно. Законодательно закрепить положение, согласно которому расходы на осуществление государственной экспертизы результатов проектных работ, инженерных изысканий должны оплачиваться заказчиком самостоятельно.

ПРОБЛЕМА 3

Существующий механизм изменения цены контракта не учитывает инфляционные проявления, санкции, резкий рост/снижение курса иностранных валют, а также в 44 ФЗ не предусмотрен механизм формулы цены (есть в 223 ФЗ).

РЕШЕНИЕ 3

Включить в состав статьи 34, статьи 95 44-ФЗ в отношении контрактов, предметом которых является выполнение строительного-монтажных работ, механизма гибкого изменения цены контракта в зависимости от «внешних» условий исполнения контракта (инфляционные проявления, санкции, резкий рост/снижение курса иностранных валют и т.п.) в части возможности изменения стоимости дорогостоящего оборудования, входящего в смету контракта, а также доработать механизм, предусмотренный положениями постановления Правительства РФ от 09.08.2021 №1315 путем введения механизма формулы цены в отношении стоимости такого оборудования.

ПРОБЛЕМА 4

По данным Росстат, рентабельность продаж строительной отрасли составляет 2,9-3,5%, средний уровень рентабельности по всем отраслям России — 4%.

Одна из причин – на практике при составлении сметы зачастую не учитываются:

1. Затраты, связанные с простоем работников по неблагоприятным погодным условиям (низкая температура в зимний период).
2. Затраты, связанные с простоем работников по причинам, не зависящим от подрядчика (например, перенос срока поставки материалов Заказчиком на более поздний срок и др.).
3. Затраты, связанные с простоем работников при временной консервации объектов Заказчиком или при отсутствии финансирования.
4. Затраты, связанные с содержанием пожарной и сторожевой охраны и других затрат в случае прекращения работ на определенный срок по инициативе Заказчика или отсутствия финансирования объекта.
5. Дополнительные затраты, связанные с осуществлением охраны объекта (включая строительство объектов, не относящихся к особо опасным, технически сложным и уникальным) специализированной охранной фирмой по договору (включая затраты на установку и содержание видеонаблюдения на строительной площадке), превышающие лимит, учтённый в накладных расходах.
6. Затраты, связанные с подвижным и разъездным характером работ.
7. Затраты, связанные с работой в вечернее и ночное время, в выходные и праздничные дни.
8. Затраты по аренде или привлечению специальной авиационной и другой специальной техники для производства строительно-монтажных работ и доставке материалов в отдалённые труднодоступные районы.
9. Дополнительные затраты на гидравлическое испытание трубопроводов и открытого оборудования в условиях низких температур (для северных районов строительства).
10. Затраты на компенсацию простоев техники в летний период во время отсутствия передвижения по зимнику (для северных районов строительства).
11. Затраты на приобретение материалов, используемых для контрольных образцов, необходимых для проведения испытаний при аттестации сварщиков.
12. Затраты в случае простоя подрядчиков вследствие ошибок в проектной документации.
13. Затраты в случае простоя подрядчиков вследствие некорректного закупа материалов заказчиком.

РЕШЕНИЕ 4

На законодательном уровне, в нормативах учесть вышеупомянутые затраты с целью финансового оздоровления малого и среднего бизнеса.

ПРОБЛЕМА 5

Переход на ресурсно-индексный метод определения сметной стоимости, повышение направления ценовыми показателями ФГИС ЦС, подача ежеквартальных отчетных данных во ФГИС органами исполнительной власти субъектов.

РЕШЕНИЕ 5

С целью чёткого, быстрого и бесперебойного выполнения функций системы ФГИС ЦС, независимо от количества одновременно находящихся в ней пользователей, даже в период пиковых отчётных нагрузок, в ФГИС ЦС внести новые возможности.

Для органов исполнительной власти внести в ФГИС ЦС

1. Возможность копирования ценовой информации между ценовыми зонами в рамках одного отчётного периода.
2. Возможность размещения ценовой информации в систему путём загрузки предварительно заполненных утвержденных табличных форм.
3. Возможность оптимизации процесса занесения и загрузки транспортных схем из «единой вкладки», исключая попозиционный подход.
4. Разработать механизм единовременной загрузки обосновывающих документов, исключающий процедуру по ресурсной загрузке каждого обоснования по отдельности.

Для юридических лиц

- 1.Совпадение сроков сдачи отчётов организаций в налоговую службу и ФГИС ЦС не способствует качественному и количественному наполнению системы. Предусмотреть перенос сроков для производителей и импортёров на один месяц вперёд.
- 2.Предусмотреть возможность добавления интерактивного навигатора (стрелки, подсветка, восклицательные знаки), указывающего последовательность действий пользователя.
- 3.Минимизация запрашиваемых системой характеристик товаров за исключением наименования и цены, объемов реализации (для производителей). Предусмотреть возможность принятия информации в рыночных единицах измерения ресурсов.

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ 44 ФЗ

ПРОБЛЕМА 1

Существующая привязка к лимитам бюджетных средств приводит к срыву сроков строительства. Зачастую срок выполнения строительных работ запланирован на конец года. По непредвиденным объективным обстоятельствам стройка своевременно не завершена. 1 января нового года у заказчика нет средств. Процесс восстановления неиспользованных лимитов занимает 3-4 месяца, все это время заказчик не может рассчитаться с подрядчиком, стройка стоит.

РЕШЕНИЕ 1

Необходима разработка механизма автоматического перехода неиспользованных лимитов по строительству на следующий год при самостоятельном подтверждении заказчиком потребности в их использовании. Такой механизм приведет к сокращению сроков строительства (порядка трех месяцев), даст возможность закончить процесс строительства в сжатые сроки.

ПРОБЛЕМА 2

Длительность бюджетных процедур (данный пункт тесно связан с первым) тормозит процесс строительства. Как показали 2020-2022 годы, когда коронавирус и повышение стоимости внесли существенные изменения в строительную реальность, возникла необходимость переноса сроков строительства, выделения дополнительного финансирования, корректировки контрактов.

Под бюджетными процедурами в рамках данного пункта понимается не только сам процесс технического перемещения средств, но, в первую очередь, процесс принятия решения.

В особенности длительность бюджетных процедур касается объектов, строительство которых осуществляется с межбюджетными трансфертами из федерального бюджета, если субъект не сам выступает заказчиком строительства. В этом случае (на примере Иркутской области) получается шесть уровней принятий решений:

- 1) подрядчик (инициатива).
- 2) Заказчик (муниципалитет).
- 3) ГРБС субъекта.
- 4) Правительство-руководитель субъекта.
- 5) ГРБС Федеральный.
- 6) Правительственная комиссия.

При этом решение о переносе срока завершения капитального ремонта дома культуры в с. Х, пройдет через всю страну.

РЕШЕНИЕ 2

Предлагается регулировать данный вопрос на уровне субъекта с одновременным принятием стимулирующих мер на следующий отбор проектов к финансированию в виде понижающих коэффициентов для субъекта.

ПРОБЛЕМА 3

Оценка эффективности заказчика идет по процессу, а не результату. Одним из основных показателей деятельности является кассовое исполнение бюджета. Еженедельно Минстрой России проводит мониторинг кассы, оценивает красные, зеленые зоны, что делают заказчики – отдают авансы. До ноября заказчики находятся в зеленой зоне, в конце года результата нет. Возможна

обратная ситуация: нет аванса, крупные этапы, подрядчик вовремя сдает объект, но весь год руководство заказчика считалось неэффективным.

РЕШЕНИЕ 3

Предлагается разработать интегральный показатель, привязанный как к кассовому исполнению, так и физическому объему работ.

ПРОБЛЕМА 4

При расчете начальной (максимальной) цены контракта на выполнение строительно-монтажных работ в соответствии с частью 9 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2022 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) включается, в числе прочего, налог на добавленную стоимость (далее – НДС).

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. При заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34, 95, 112 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закон о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, указанных данной правовой нормой.

При этом, предусмотренные вышеуказанной правовой нормой возможности реализации заказчиком права на внесение соответствующих изменений в существенные условия контракта, не содержат в качестве основания таких изменений (корректировки заказчиком цены контракта) как переход поставщика (подрядчика, исполнителя) на упрощенную систему налогообложения, что также согласуется с позицией Министерства финансов Российской Федерации, изложенной в письме от 12.05.2020 № 24-01-08/38165.

В частности, недопустимость исключения НДС из условий контракта при его наличии поддержана Верховным Судом Российской Федерации (определение от 26.06.2015 по делу № 306-КГ-7929, от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142, от 23.09.2019 № 306-ЭС19-15999 по делу № А12-25318/2018).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). В свою очередь, контракт, заключаемый в соответствии с Законом о контрактной системе, представляет собой гражданско-правовой договор. Таким образом, к отношениям по контрактам применяются положения ГК РФ с учетом особенностей, установленных Законом о контрактной системе.

В силу статьи 2 Налогового кодекса РФ (далее - НК РФ), частей 1, 3 статьи 2 ГК РФ к налоговым отношениям гражданское законодательство по общему правилу не применяется, а гражданские правоотношения, в свою очередь, не регулируются налоговым законодательством. Уплата тех или иных налогов, в том числе НДС, осуществляется в соответствии с правилами, установленными налоговым законодательством, тогда как отношения между сторонами гражданско-правового договора (включая контракты, заключаемые в соответствии с Законом о контрактной системе) определяются в соответствии с гражданским законодательством.

Исполнение контракта включает в себя, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта (пункт 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона.

Пунктом 1 статьи 424 ГК РФ предусмотрено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Следовательно, заказчик обязан оплатить поставленный товар (выполненную работу, оказанную услугу) по цене, предусмотренной контрактом.

В соответствии с частью 1 статьи 145 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели имеют право на освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, если за три предшествующих последовательных календарных месяца сумма выручки от реализации товаров (работ, услуг) этих организаций или индивидуальных предпринимателей без учета налога не превысила в совокупности два миллиона рублей.

Освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика распространяется на операции, признаваемые объектом обложения НДС в соответствии с пунктами 1-3 части 1 статьи 146 НК РФ, совершаемые налогоплательщиком после даты, с которой действует освобождение.

В силу части 5 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщиками, освобожденными в соответствии со статьей 145 НК РФ от исполнения обязанностей налогоплательщика, счета-фактуры составляются без выделения соответствующих сумм налога. При этом на указанных документах делается соответствующая надпись или ставится штамп «Без налога (НДС)».

Вместе с тем, в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога на добавленную стоимость, согласно пункту 1 части 5 статьи 173 НК РФ данные суммы налога подлежат уплате в бюджет в полном объеме.

Пунктом 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.05.2014 № 33 разъяснено, что возникновение в данном случае обязанности по перечислению в бюджет налога на добавленную стоимость не означает, что выставившее счет-фактуру лицо приобретает в отношении таких операций статус налогоплательщика, в том числе право на применение налоговых вычетов. На указанное лицо возлагается лишь обязанность перечислить в бюджет налог, размер которого в силу прямого указания пункта 5 статьи 173 НК РФ определяется исходя из суммы, отраженной в соответствующем счете-фактуре, выставленном покупателю. Возможность уменьшения этой суммы на налоговые вычеты приведенной нормой либо иными положениями главы 21 НК РФ не предусмотрена.

Таким образом, применение подрядчиком упрощенной системы налогообложения не является безусловным основанием возникновения у заказчика обязанности по внесению изменений в существенные условия контракта при его исполнении на основании Закона о контрактной системе. Вышеуказанная правовая позиция также изложена в письме Минфина России и ФНС от 8 ноября 2016 г. N СД-4-3/21119, согласно которой, в случае, если в государственном контракте на поставку товаров (работ, услуг) их стоимость указана «с НДС» и при оплате этих товаров (работ, услуг) заказчиком в платежном поручении выделена сумма НДС при не выставлении счета-фактуры у продавца, применяющего упрощенную систему налогообложения, обязанность уплатить НДС в бюджет в соответствии с положениями главы 21 Кодекса не возникает.

В соответствии с частью 11 статьи 34 Закона о контрактной системе приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 14.01.2020 № 9/пр утверждены типовые условия контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства и информационной карты типовых условий контракта.

Так, согласно типовых условий в проекте контракта указываются следующие условия о цене контракта: «Цена контракта является твердой, определена на весь срок исполнения контракта и включает в себя прибыль подрядчика, уплату налогов, сборов, других обязательных платежей и иных расходов подрядчика, связанных с выполнением обязательств по контракту, при котором цена контракта (цена работ) составляет: рублей __ копеек, в том числе налог на добавленную стоимость (далее - НДС) по налоговой ставке _() процентов, а в случае если контракт заключается с лицами,

не являющимися в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах плательщиком НДС, то цена контракта НДС не облагается».

Таким образом, возникает правовая коллизия, при которой контракт должен быть заключен на условиях предусмотренных извещением о проведении закупки, при этом условия извещений одновременно содержат обоснование начальной (максимальной) цены контракта на строительство (реконструкцию) объектов капитального строительства с выделенной суммой НДС, проект государственного контракта с учетом типовых условий предусматривает возможность его исключения.

При указанных обстоятельствах, в случае участия в аукционах (конкурсах) участников закупок, применяющих специальный (налоговый) режим (УСН) возникают разногласия между подрядчиками, заказчиками и контрольными органами в сфере закупок.

Так, к примеру Заказчиком 30.09.2021 в единой информационной системе в ЕИС 30.09.2021 было размещено извещение № 081850000821005593 на выполнение подрядных работ по объекту: «Акушерско-гинекологический корпус по ул. Павлова, 19 в г. Кореновске Краснодарского края» (Корректировка 3) (Устройство ограждения территории объекта), с НМЦК 4 205 413,20 рублей, в том числе НДС 20 %.

По результатам окончания срока подачи заявок аукцион был признан несостоявшимся ввиду подачи 1-й заявки на участие в аукционе.

В ходе процедуры заключения государственного контракта, с учетом сложившейся судебной практики, Заказчиком в адрес Подрядчика направлен проект контракта, содержащий условия о цене контракта - 4 205 413,20 рублей, в том числе НДС 20 %.

Подрядчиком, в свою очередь, направлен протокол разногласий, в котором представлен расчет договорного коэффициента с приложением уведомления о переходе на упрощенную систему налогообложения.

По результатам рассмотрения указанного протокола Заказчиком не приняты разногласия Подрядной организации, что в последующем привело к признанию Подрядчика уклонившимся от заключения государственного контракта, и последующему разбирательству спора в УФАС.

Решением Комиссии УФАС:

- 1) Жалоба Подрядчика признана обоснованной;
 - 2) В действиях Заказчика выявлены нарушения ч. 1 ст. 34, ч. 10 ст. 83.2 Закона о контрактной системе;
 - 3) Заказчику выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
- Исполнение Заказчиком предписания УФАС привело к заключению государственного контракта без НДС с применением договорного коэффициента 0,20.

В процессе судебных разбирательств постановлением арбитражного суда кассационной инстанции от 26.12.2022 по делу № А32-5052/2022 решение от 10.11.2021 № 1581/2021-КС и предписание от 10.11.2021 № 396 Управления Федеральной антимонопольной службы по краю признаны недействительными.

Вместе с тем, стоит отметить, что в ходе проведения плановых/внеплановых проверок проводимых контрольными органами и в последующем судебными разбирательствами установлено, что трансформирование затрат по НДС в договорной коэффициент в целях обеспечения права исполнителя по контракту на получение полной цены договора ввиду использования им упрощенной системы налогообложения является незаконным ввиду того, что договорной коэффициент, применяемый Заказчиками вместо указания затрат на НДС 20% при составлении сметы контракта, не предусмотрен действующим законодательством РФ, а также Методикой определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, работ по сохранению объектов культурного наследия

(памятников истории и культуры) народов Российской Федерации на территории Российской Федерации, утвержденной приказом Минстроя России № 421/пр, приказом Минстроя России № 841 от 23.12.2019 «Об утверждении порядка НМЦК на строительство (реконструкцию) объектов капитального строительства». (Постановление арбитражного суда кассационной инстанции от 29.08.2022 по делу № А32-58943/2021).

В соответствии с Методикой формирования сметы контракта, утв. Приказом Минстроя России 841пр, смета контракта формируется построчно без НДС, НДС указывается итоговой суммой. П.3 и 4 Методики формирования сметы контракта установлено, что цена на единицу измерения и общая стоимость определяются (в рублях) путем уменьшения соответственно цены на единицу измерения и общей стоимости, указанных в проекте сметы контракта, пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта, предложенной подрядчиком.

При осуществлении закупки подрядных работ по строительству и реконструкции путем проведения конкурентных способов определения подрядчиков смета контракта составляется заказчиком на основании размещенного в единой информационной системе в сфере закупок в порядке, установленном в Порядке, проекта сметы контракта посредством указания цены каждого конструктивного решения (элемента), комплекса (вида) работ с учетом пропорционального снижения начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

Каким образом снижается цена, если победитель закупки применяет УСН, на какой коэффициент должны снижаться цены построчно в смете контракта, не установлено.

На практике заказчики по всей России применяют некий усредненный коэффициент (а не коэффициент снижения НМЦК), строчку НДС «обнуляют».

Таким образом, формально в стоимость работ сумма НДС не входит, а оплатить необходимо с учетом этой суммы, которая в бюджет в виде НДС не вернется. Соответственно, и решение должно лежать либо в виде корректировки НК РФ либо стандартов бухучета в части правильного отражения указанных сумм.

РЕШЕНИЕ 4

4.1. На основании изложенного, для разрешения указанной проблемы предлагается следующее: Внести изменения в приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 14.01.2020 № 9/пр «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции) объекта капитального строительства и информационной карты типовых условий контракта», в части изменения условия цены контракта, изложив его следующим образом:

«Цена контракта является твердой, определена на весь срок исполнения контракта и включает в себя прибыль подрядчика, уплату налогов, сборов, других обязательных платежей и иных расходов подрядчика, связанных с выполнением обязательств по контракту, при котором цена контракта (цена работ) составляет: рублей _____ копеек, в том числе налог на добавленную стоимость (далее - НДС) по налоговой ставке _ (_____) процентов. С указанием примечания по данному пункту (В случае если НМЦК сформирована с учетом НДС, цена контракта должна включать в себя НДС вне зависимости от применения Подрядчиком системы налогообложения.)

4.2. Нормативно предусмотреть методику снижения НМЦК при заключении контракта с лицом, применяющим УСН.

ПРОБЛЕМА 5

В соответствии с пунктом 105 Приказа Минстроя России от 04.08.2020 N 421/пр в локальных сметных расчетах (сметах) на основании проектной документации учитываются затраты на приобретение производственного и хозяйственного инвентаря, лабораторного оборудования, инструмента для осуществления технологических процессов, предназначенных для первоначального оснащения строящихся или реконструируемых объектов капитального строительства и их функциональной эксплуатацией.

Перечень не включает виды затрат: закупка кухонных принадлежностей, мягкого инвентаря и пр.

РЕШЕНИЕ 5

Необходимо законодательно расширить перечень приобретаемых предметов (закупка кухонных принадлежностей, мягкого инвентаря) для учета затрат

ПРОБЛЕМА 6

Ч.66 ст. 112 44-ФЗ говорит о заключении контрактов в Республике Крым. Однако в ч. 12.2. ст. 95 44-ФЗ не определен порядок расторжения государственного контракта, заключенного по ч.66. ст.112 44-ФЗ по инициативе государственного заказчика.

РЕШЕНИЕ 6

Необходимо описать в 44 ФЗ порядок расторжения контракта для госзаказчика.

ПРОБЛЕМА 7

В 44 ФЗ нет четкого законодательного механизма, как поступать гос.заказчику в случае установления в контракте на выполнение строительно-монтажных работ на объекте капстроительства отдельного этапа исполнения контракта: вправе ли государственный заказчик принять выполненные подрядчиком работы на основании нескольких документов о приемке и произвести оплату по ним до завершения выполнения этапа в целом?

РЕШЕНИЕ 7

Необходимо описать в 44 ФЗ четкий правовой механизм приемки выполненных подрядчиком работ на основании нескольких документов о приемке и осуществление оплаты по ним до завершения выполнения этапа в целом.

ПРОБЛЕМА 8

В настоящее время для обоснования начальной цены контракта при выполнении подрядных работ применяется Приказ Минстроя России 841пр.

Между тем, многие заказчики, используя ст.72 БК РФ и многочисленные письма Минфина России, снижают сформированную по методике цену контракта, до бюджетных лимитов и объявляют закупку по искусственно сниженной цене.

РЕШЕНИЕ 8

Законодательно предусмотреть прямой запрет на снижение цены до лимитов. Распространить методику Приказа 841пр на этап формирования бюджета и обязать заказчиков рассчитывать объем финансирования нового объекта по методике при формировании бюджета на соответствующий период.

ПРОБЛЕМА 9

В рамках сегодняшней рентабельности в строительстве, согласно данным Росстата, в 4%, падение на аукционах (и при проведении других форм закупочных процедур) от НМЦК более 10% приводит к некачественным стройкам, срыву сроков строительства, к неисполнению договорных обязательств со стороны подрядчика.

9.1. В сегодняшней трактовке Статьи 37. Антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона 44-ФЗ: Часть 1 изменена с 1 января 2022 г.

Федеральный закон от 2 июля 2021 г. N 360-ФЗ 1. Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена

документация о закупке), но не менее чем десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

9.2. Часть 2 изменена с 1 января 2022 г.

Федеральный закон от 2 июля 2021 г. N 360-ФЗ 2. Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Статья 37 дополнена частью 13 с 1 июля 2019 г.- Федеральный закон от 1 мая 2019 г. N 71-ФЗ 13. Выплата аванса при исполнении контракта, заключенного с участником закупки, указанным в части 1 или 2 настоящей статьи, не допускается.

9.3. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт. Согласно части 2 статьи 34 Закона № 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. При этом отмечаем, что Законом № 44-ФЗ не установлено право требовать от победителя аукциона представления расчета коэффициента снижения НМЦК к цене контракта, предложенной победителем (далее - коэффициент снижения), а также расчета итоговой стоимости каждого из этапов выполнения работ, отдельных видов услуг, отдельных позиций товара после определения победителя процедуры закупки.

9.4. Постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2021 г. № 1315 "О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" (далее - постановление № 1315) установлена возможность изменения существенных условий контракта, в том числе изменение (увеличение) цены контракта в связи с существенным увеличением в 2021 и 2022 годах цен на строительные ресурсы. Предлагаю: - к победителю аукциона, предложившему цену контракта, которая на десять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта постановление № 1315 не применимо. 4. Часть 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ прямо устанавливает, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. При этом для расторжения контракта по соглашению сторон каких-либо специальных оснований не требуется, достаточно самого наличия обоюдного согласия сторон на расторжение договора. Не секрет, что многие Заказчики, столкнувшиеся с недобросовестными Поставщиками, которые упав в цене на аукционе, после заключения контракта, пользуясь не совсем качественной ПСД (особенно это имеет место при выполнении строительных работ по реконструкции и капитальному ремонту) находят ошибки в ПСД, не учтенные работы, препятствующие исполнению контракта и т.п., т.е. просто тянут время и не исполняют контракт. И Заказчик вынужденно соглашается на расторжение по соглашению сторон!

РЕШЕНИЕ 9

По пунктам 9.1 и 9.2.

Порог возможного снижения НМЦК снизить с 25 % до 10% и внести соответствующие поправки в ст. 37 44-ФЗ.

По пункту 9.3.

Законодательно предусмотреть, что победитель аукциона, предложивший цену контракта, которая на десять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, должен, после определения победителя процедуры закупки к проекту контракта представить расчет коэффициента снижения НМЦК к цене контракта, предложенной им (далее - коэффициент снижения), а также расчет итоговой стоимости каждого из этапов выполнения работ, отдельных видов услуг, отдельных позиций товара. Или (и) - победитель аукциона, предложивший цену контракта, которая на десять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, должен, после определения победителя процедуры закупки к проекту контракта представить свою фактическую смету контракта на итоговую стоимость закупки с учетом падения от НМЦК, по которой он потом будет закрывать выполненные работы по формам КС-2 и КС-3. и внести соответствующие поправки в 44-ФЗ.

По пункту 9.4.

Законодательно предусмотреть, что на победителя аукциона, предложившему цену контракта, которая на десять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, действие ч.8 ст. 95 44-ФЗ не распространяется, и такой победитель должен вноситься в РНП при условии, если он не докажет в ФАС и суде подтверждение своей добросовестности.

Данные предложения можно провести поэтапно: с 01.05.2023г. порог возможного снижения НМЦК установить 15%, с 01.09.2023г. порог возможного снижения НМЦК установить 10%.

ПРОБЛЕМА 10

С 2022 года заработала «электронная приемка», в том числе при исполнении подрядных контрактов. Механизмы формирования «электронного акта» прописаны только в руководстве пользователя в ЕИС, например, такие особенности, как:

- использование отраслевой специализации «строительство»;
- формирование подрядчиком электронной сметы контракта и дальнейшая сдача работ по электронной смете;
- приемка нарастающим итогом;
- выделение НДС в актах только в итоговой строке и т.п.

Нормативно данные особенности ничем не регламентированы, соответственно, приемка осуществляется зачастую в разрез с закрепленными правилами.

РЕШЕНИЕ 10

Разработать нормативный акт с конкретным порядком приемки работ в сфере строительства со всеми особенностями, заложенными в настройке ЕИС и с учетом отраслевой специфики.

ПРОБЛЕМА 11

В действующей редакции 44 ФЗ предусмотрена возможность авансирования контрактов, в том числе по этапам. При этом размер аванса по этапам должен быть одинаковым (например, 10% от цены контракта), так считает Минфин России в своём письме от 15.07.2022 N 24-06-07/68449.

Между тем, на практике этапы часто зависят от возможностей финансирования и какие-то этапы могут финансироваться с разным размером аванса. Такой вариант используют многие регионы РФ, несмотря на позицию Минфина России. 44 ФЗ прямо этот вопрос не регулирует, что дает возможность вольных трактовок закона. Таким образом, нет возможности перераспределения суммы этапов в рамках уже исполняемого контракта. Соответственно, действующие положения ст. 95 44-ФЗ не позволяют перераспределять суммы первоначально предусмотренных этапов между ними в зависимости, например, от их исполнения.

РЕШЕНИЕ 11

Предусмотреть в Законе 44-ФЗ возможность установления различного размера аванса в процентном выражении для каждого этапа исполнения контракта.

ПРОБЛЕМА 12

В действующей редакции 44 ФЗ предусмотрено право вносить в существенные условия контрактов дополнительные изменения только для контрактов с определённым предметом (п.1.3, 8, 9 ч.1 ст.95), для контрактов со схожими работами – текущий ремонт и благоустройство территорий – такой возможности нет.

РЕШЕНИЕ 12

Распространить нормы п.1.3, п.8 и п.9 ч.1 ст.95 на контракты, связанные с текущим ремонтом и благоустройством территорий. Также распространить действие ПП 680 (ввести аналогичные нормы) на всех заказчиков по 44-ФЗ, а не только на государственных и муниципальных заказчиков.

ПРОБЛЕМА 13

С 1 мая 2022 г. в ч. 1 ст.8.3 ГрК РФ запрещено применять сметные нормативы и сметные цены строительных ресурсов, использованные при определении сметной стоимости строительства, при исполнении контрактов или договоров.

Между тем, заказчики продолжают требовать при приемке работ формы КС-2 и КС-3, их требование устанавливается зачастую непосредственно в текстах контрактов, в том числе, данные документы требуют финансовые органы и сотрудники Федерального казначейства при оплате подрядных контрактов.

РЕШЕНИЕ 13

Нормативно установить форму акта приемки подрядных работ по Закону 44-ФЗ и требования к ее заполнению.

ПРОБЛЕМА 14

Действующая редакция ст.95 Закона 44-ФЗ предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке, а также право заказчика заключить контракта со «следующим» участником на условиях первоначальной объявленной закупки, но только в случае, если первый участник будет включен в Реестр недобросовестных поставщиков.

Как показывает практика ведения РНП, сведения о недобросовестных подрядчиках включаются в реестр очень редко, даже если «срыв» контракта подрядчиком УФАС не оспаривает и подтверждает, соответственно, воспользоваться правом заключения контракта со следующим участником такой закупки заказчик уже не может. Приходится проводить новую закупку, например, запрос котировок в электронной форме. Что затягивает сроки реализации инфраструктурных проектов.

РЕШЕНИЕ 14

Предусмотреть возможность заключения контракта на выполнение подрядных работ по строительству, реконструкции, ремонтам со следующим участником без привязки к результатам рассмотрения дела о включении первого подрядчика в РНП, как это реализовано в ч.17.1 ст.95 Закона 44-ФЗ для контрактов на поставку товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения граждан.

ПРОБЛЕМА 15

У муниципальных заказчиков зачастую не хватает должной компетенции для определения предмета закупок и формулировки технического задания по причине отсутствия на местах при подготовке пакета документов высококвалифицированных специалистов. В проверяющие органы поступает «сырой» материал технического задания. Например, планируется закупка по благоустройству территории городского пляжа. Заказчик считает, что работы по благоустройству относятся к строительным работам, хотя в рабочей документации речь идет только о благоустройстве территории без капстроительства.

РЕШЕНИЕ 15

Чтобы не возникало полемики между проверяющим органом и заказчиком, предлагается ввести независимую оценку составленного заказчиком технического задания. Такая оценка позволит исключить негативные последствия по результатам проведенной электронной процедуры и уже заключенного контракта.

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО УЛУЧШЕНИЮ 44 ФЗ И 223 ФЗ

ПРОБЛЕМА 1.

Одной из основных проблем при выборе подрядчика является подтверждение его опыта выполнения работ в соответствии с п.7 и п.13 дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, участникам отдельных видов закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации».

Так, в п.7 указанных требований установлено, что при выполнении работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта, участник закупки должен обладать опытом исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства.

А в п.13 требований установлено, что при выполнении работ по строительству, реконструкции особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства участник закупки должен обладать опытом исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции особо опасного, технически сложного, уникального объекта капитального строительства.

При этом Федеральная антимонопольная служба придерживается позиции, что указанные дополнительные требования установлены непосредственно к участникам закупки, следовательно, документы и информация, предусмотренные приложением к Постановлению № 2571, должны быть представлены исключительно в отношении участника закупки, в связи с чем представление участником закупки документов и информации о субподрядном опыте, не соответствует требованиям положений Постановления № 2571.

Соответственно, при осуществлении закупки, по мнению ФАС России, договором, подтверждающим соответствие участника дополнительному требованию о наличии опыта выполнения работ, является исключительно договор генподряда.

Аналогичная позиция, о невозможности подтверждения участником закупки опыта выполнения работ договором субподряда по ряду позиций изложена в письме Минфина России от 31.05.2022 № 24-06-08/50855:

«В соответствии с абзацем пятым подпункта «б» пункта 3 Постановления № 2571 договором, предусмотренным позиции 2, 9, 10, 11, 12, 14, 15, 17, 18, 32 и 33 - 36 приложения в графе «Дополнительные требования к участникам закупки», считается контракт, заключенный и исполненный в соответствии с Законом № 44-ФЗ либо договор, заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ».

Таким образом, при осуществлении закупок в соответствии с позициями, указанными в абзаце пятом подпункта «б» пункта 3 Постановления № 2571, подтверждением соответствия дополнительному требованию о наличии опыта у участника закупки является исполненный участником закупки контракт, заключенный в соответствии с Законом № 44-ФЗ, или исполненный договор, заключенный в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

В случае осуществления закупок, позиции по которым не указаны в абзаце пятом подпункта «б» пункта 3 Постановления № 2571, подтверждением соответствия дополнительному требованию о наличии опыта у участника закупки является любой исполненный участником закупки договор, в

том числе заключенный в соответствии с Законом № 44-ФЗ или в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

При этом такой договор должен быть заключен с участником закупки и исполнен участником закупки в полном объеме, то есть выполнение работ, оказание услуг по соответствующему договору должно быть завершено, что будет являться подтверждением наличия опыта у конкретного лица, позволяющего сделать вывод об объеме выполненных работ, оказанных услуг непосредственно этим участником»

При этом, существует противоположенная судебная практика:

- Постановлении Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 28.03.2022 № Ф02-971/2022 по делу № А10-3332/2021;

- Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 26.01.2023 по делу № А33-15832/2022

согласно которой: «Доводы антимонопольного органа о том, что договор субподряда, заключенный на выполнение отдельных видов, не может являться подтверждением наличия в полном объеме опыта таких работ, были оценены и обосновано отклонены судом первой инстанции».

Сложившаяся позиция ФАС России не позволяет организациям, выполнявшим работы на объектах, зачастую в объеме более половины от общего объема работ, в качестве субподрядчика принимать участие в Госзакупках, что фактически ведет к удорожанию стоимости строительства и ограничению конкуренции.

РЕШЕНИЕ 1.

Предлагается пересмотреть практику подтверждения опыта участников закупок, в соответствующих статьях закона (44 ФЗ, 223 ФЗ) отразить, что участник закупок может обладать опытом субподрядных работ. Это позволит расширить круг потенциальных участников закупок, создаст дополнительные возможности для развития конкурентного рынка.

ПРОБЛЕМА 2

У субподрядчиков законодательно отсутствуют такие же права, как у подрядчиков, в части авансирования (до 50 процентов) и периода постоплаты (10 дней). Неравенство в правах приводит к тому, что подрядчики не платят субподрядчикам авансы и не вовремя проводят постоплату.

РЕШЕНИЕ 2

С целью обеспечения авансами субподрядчиков и получения ими постоплаты в точный срок, предусмотреть в 44 ФЗ и в 223 ФЗ соответствующие пункты. Ниже предлагаются правки в конкретные пункты. По решению исполнительных органов власти изменения можно внести в другие пункты.

44 ФЗ.

1. Добавить в статью 3, пункт 2, пункт 3 «субподрядчик»

2) определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта;

2. В статью 3, пункт 7, добавить подпункт 7.2.

Заказчик – генподрядчик, подрядчик, исполнитель, привлекающий третье лицо (субподрядчика) для реализации своих обязательств перед основным заказчиком (муниципальным или государственным).

Таким образом, добавив подрядчика (генподрядчика) в число заказчиков, мы говорим о том, что подрядчик (генподрядчик) может платить повышенные авансы и соблюдать точные сроки оплаты работ, вести электронное актирование.

223 ФЗ

В статье 3, после слова «заказчик», в скобках перечислять, кто относится к заказчикам, в том числе генподрядчик, подрядчик, а после слов «исполнитель», «подрядчик» писать «третье лицо (субподрядчик)».

ПРОБЛЕМА 3

Взносы в компенсационные фонды (КФ) СРО несут излишнее финансовое обременение для малого и среднего бизнеса. Например, чтобы получить уровень ответственности компенсационных в 500 млн.р., необходимо заплатить 2.5 млн. рублей. Такие ресурсы становятся дополнительной финансовой нагрузкой. Подрядчики вынуждены брать кредиты, тем самым дважды переплачивать за участие в контрактах. При этом закон вынуждает исполнителя (подрядчика) вносить взносы в СРО до заключения контракта. В момент торгов подрядчик не знает, будет ли заключен контракт, но уже несет ответственность, а значит, несет убытки. В том случае, если исполнитель не выигрывает тендер, он несет излишние и необоснованные затраты, которые могли быть справедливо использованы на развитие компании, зарплату сотрудникам, налоги.

РЕШЕНИЕ 3

1. Разработать нормативный акт по снижению уровня ответственности. Ввести градацию по сумме контракта подрядчика (60-100, 100-250, 250-500), создать соответствующие взносы в КФ.

2. Законодательно закрепить в составе 223-ФЗ, 44-ФЗ механизм выработанного правоприменительной практикой (Определение Верховного Суда РФ от 21.03.2019 №305-КГ18-26008 по делу №А40-27939/2018) о необходимости внесения взносов в компенсационные фонды саморегулируемых организаций, предусмотренных положениями ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ, только в момент заключения контракта. Указанное положение позволит исключить ситуацию, при которой подрядная организация уже понесла необоснованные траты до момента заключения соответствующих работ.

ПРОБЛЕМА 4

Стаж сотрудников НРС не менее 10 лет завышен и не позволяет молодым, но действительно компетентным специалистам выполнять работу.

РЕШЕНИЕ 4

Для допуска к участию молодых (не имеющих стажа в 10 лет), но компетентных работников организации строительного комплекса в работах на строительной площадке предлагается разработать для них расширенную программу сдачи экзамена при проведении независимой оценки квалификации. В случае сдачи экзамена оформлять таким сотрудникам допуски к работе на стройплощадках.

ПРЕДЛОЖЕНИЕ ПО УЛУЧШЕНИЮ 223 ФЗ

ПРОБЛЕМА 1

В соответствии с п.10 подпунктом в) Правил ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки (утверждены Постановлением от 31 октября 2014 г. N 1132) заказчик формирует и направляет в Федеральное казначейство в течение 10 дней со дня внесения изменений в договор либо исполнения (в том числе приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги и (или) оплаты договора) или расторжения договора - информацию и документы, указанные в утвержденных Постановлением от 31 октября 2014 г. N 1132 правилах. Таким образом, требуется публикация каждого факта исполнения договора с передачей информации по каждой номенклатурной позиции, что существенно увеличивает нагрузку на сотрудников заказчика. Каждая транзакция занимает, по экспертным наблюдениям, 15 минут.

Каждый факт неразмещения/нарушения сроков размещения в ЕИС информации о закупке связан с риском административных штрафов (не размещение информации – до 300 тыс. руб., нарушение сроков размещения информации – до 30 тыс. руб., ст. 7.32.3. КоАП РФ).

Отчетность предполагает ввод информации вручную по каждой позиции договора в ЕИС. В результате, срабатывает человеческий фактор: возникают ошибки, огромные трудозатраты, риски штрафов. Автоматическое создание и размещение отчетности по фактам заключения и исполнения договоров в ЕИС из корпоративной информационной системы требует создание развитой дорогостоящей корпоративной системы и значительных средств на ее доработку, что доступно некоторым крупным заказчикам (единицы), работающим по 223-ФЗ. Заказчики среднего и ниже уровня не могут себе позволить внедрение дорогостоящих информационных систем.

РЕШЕНИЕ 1

В целях снижения финансовой и излишней трудовой нагрузки на бизнес, предлагается упрощение и оптимизация публикации информации о договорах и переход на вариант однократной публикации всей информации об исполнении договора по итогам полного исполнения договора. В связи с чем, предлагается инициировать соответствующие изменения в Постановление от 31 октября 2014 г. N 1132.

В соответствии с п.45 ст. VIII Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке (Утверждено Постановлением №908 от 10 сентября 2012) сведения о заключенных договорах формируются по утвержденной Постановлением №908 форме в единой информационной системе не позднее 1-го числа месяца, следующего за отчетным, путем обработки информации, включенной в реестр договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки.

Таким образом, требуется ежемесячное формирование отчетов о заключенных договорах.

Предлагается перейти к ежегодной периодичности размещения отчета о заключенных договорах, публикация ежемесячных отчетов представляется излишней. Необходимо инициировать соответствующие изменения в Положение о размещении в единой информационной системе информации о закупке.