

ПОНЯТИЕ «УЧАСТНИКОВ ЗАКУПОК» (44 ФЗ)

Ст.3.п.4 44-ФЗ Участник закупки -любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя

Таким образом участниками закупки могут стать:

- любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала. Исключение составляют юридические лица, которые зарегистрированы в офшорных зонах;
- любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Статья 3 44-ФЗ.

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;

3) **закупка товара, работы, услуги** для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. **Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.** В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами **контракта;**

Статья 8. Принцип обеспечения конкуренции

1. Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между **участниками закупок**. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

2. Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между **участниками закупок** в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение **заказчиками**, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, **участниками закупок** любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

«Участник электронного аукциона»- юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, **претендующие на заключение договора об оказании услуг.**


(ПОЛОЖЕНИЕ О ПРИВЛЕЧЕНИИ СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОЙ НЕКОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ, НАПРАВЛЕННУЮ НА ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРОВЕДЕНИЯ КАПИТАЛЬНОГО РЕМОНТА ОБЩЕГО ИМУЩЕСТВА В МНОГОКВАРТИРНЫХ ДОМАХ, ПОДРЯДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ ДЛЯ ОКАЗАНИЯ УСЛУГ И (ИЛИ) ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОТ ПО КАПИТАЛЬНОМУ РЕМОНТУ ОБЩЕГО ИМУЩЕСТВА В МНОГОКВАРТИРНОМ ДОМЕ.

Утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 1 июля 2016 г. N 615

Дополнительные признаки участника закупки.

- Заинтересованность стать **поставщиком (подрядчиком, исполнителем)**;
- Соответствие требованиям законодательства РФ и иным нормативно-правовым актам.

Поставщик — это любое юридическое (организация, предприятие, учреждение) или физическое лицо, поставляющие **товары** или **услуги** заказчикам.



Договором поставки признается такой договор купли-продажи, по которому **продавец (поставщик)**, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им **товары** покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК).

В Гражданском кодексе РФ с понятием **товара** отождествляется понятие **«вещь»**. ГОСТ РФ «Товары: термины и определение» определяет товар как **любую вещь**, неограниченную в обороте, свободно отчуждаемую и переходящую от одного лица к другому по договору купли-продажи. В соответствии с типовым законом ЮНСИТРАЛ товар – **это предметы любого вида и описания**, в том числе сырье, изделия, предметы оборудования в твердом, жидком, ином состоянии, а также электрическая энергия и услуги, сопутствующие поставкам товара, если их стоимость не превышает стоимости самих товаров.

Существуют товары особого рода:

- 1) потребительские;
- 2) электроэнергия.



Идентичными признаются товары, которые имеют одинаковые характеризующие их признаки: физические характеристики, качество товаров, репутацию на рынке, страну происхождения, производителей. Некоторые незначительные различия в характеристиках товара могут не учитываться.


Однородные товары, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики и состоят из схожих компонентов, что позволяет им выполнять одни и те же функции: качество, репутация на рынке, страна происхождения, наличие товарного знака.

Взаимозаменяемые товары сходны с однородными, могут быть сравнимы по их функциональному значению, применению, техническим характеристикам и цене с другими товарами таким образом, что покупатель их заменяет или готов заменить в процессе потребления.

Подрядчики - физические и юридические лица, которые выполняют **работы** по договору подряда и (или) государственному или муниципальному контракту, заключаемым с заказчиками в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации. Подрядчики обязаны иметь лицензию на осуществление ими тех видов деятельности, которые подлежат лицензированию в соответствии с федеральным законом..."

Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ(ред. от 03.07.2016)"
Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений"

Норма статьи 702 ГК РФ определяет понятие договора подряда: по договору подряда одна сторона (**подрядчик**) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную **работу** и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.



Норма статьи 779 ГК РФ определяет понятие договора возмездного оказания услуг: по договору возмездного оказания услуг **исполнитель** обязуется по заданию заказчика оказать **услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность)**, а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

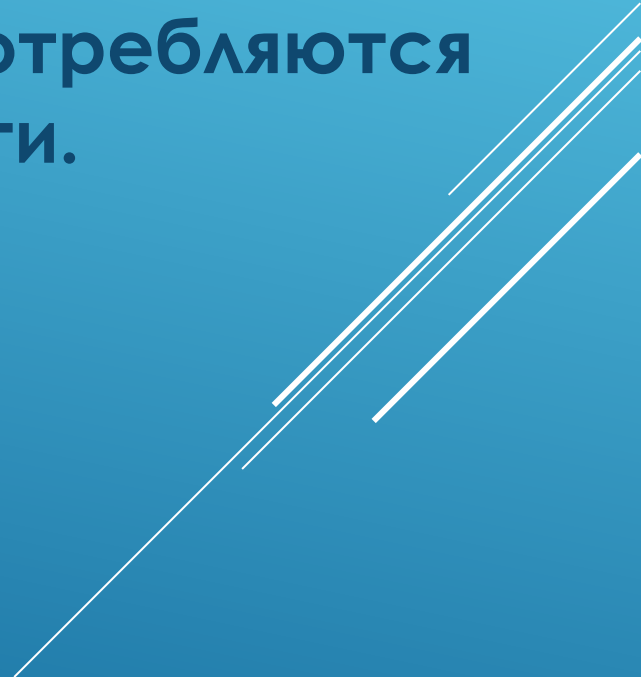
Правила договора возмездного оказания услуг применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иным.

В налоговом кодексе РФ (ст.38 п.4 п.5.) даются определения разграничивающие понятия работа и услуга.

По налоговому законодательству **Работой** для целей налогообложения признается деятельность, **результаты которой имеют материальное выражение и могут быть реализованы для удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц.**



Услугой для целей налогообложения признается **деятельность**, результаты которой **не имеют** материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности.



Разница между подрядом и возмездным оказанием услуг заключается в том, что результатом договора подряда является выполненная работа, имеющая, как правило, овеществленный вариант (что-то построено, пошито, отремонтировано), а результатом возмездного оказания услуг являются совершенные действия или осуществленная деятельность, не имеющие овеществленного результата. (обучение, связь). Другими словами при договоре подряда обязателен материальный результат, который можно потрогать, т.е. физически ощущаем. По договору возмездного оказания услуг результат работ может и не быть, заказчик оплачивает сам процесс оказания услуги.

Второе существенное различие в отказе от договора, в договоре подряда подрядчик имеет право требовать расторжения договора только при наличии предусмотренных законодательством условий(ст.ст. 709,719,745 ГК РФ), :

- ▶ При существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование - расторжения договор
- ▶ Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок. Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.
- ▶ В случае обнаружившейся невозможности использования предоставленных заказчиком материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ и отказа заказчика от их замены подрядчик вправе отказаться от договора строительного подряда и потребовать от заказчика уплаты цены договора пропорционально выполненной части работ.

По договору оказания услуг - обе стороны имеют право отказаться от исполнения договора в любое время

- ▶ Третье различие можно выделить исходя из правового регулирования возмещения убытков при отказе от договора сторонами. При отказе от договора подряда заказчик возмещает подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу. Т.е. фактически заказчик, при отказе, может выплатить по требованию подрядчика всю стоимость работ.(ст. 717 ГК РФ). При договоре возмездного оказания услуг заказчик также вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю лишь фактически понесенных им расходов, а вот исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков причиненных данным отказом.(ст. 782 ГК РФ)

- ▶ Есть существенная разница и в порядке оплаты и распределению рисков между сторонами. По договору подряда, подрядчик производит работы за свой страх и риск и из своих материалов, если иное не предусмотрено договором (ст.ст. 704,705 ГК РФ). Также при подряде заказчик обязан уплатить обусловленную цену только после окончательной сдачи результатов работы при условии ее надлежащего выполнения, если предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов не предусмотрена договором подряда. В отличие от подрядных обязательств исполнитель оказывает заказчику услуги, не за свой риск: согласно п.3 ст.781 ГК РФ, риск невозможности исполнения, возникшей по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, несет заказчик, который возмещает услугодателю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором. По общему правилу, заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг, в случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором (ст.781 ГК РФ).

- ▶ Также есть разница в исполнении данных договоров подрядчиком в одном случае и исполнителем в другом. По договору подряда, если договором не предусмотрено выполнить работу лично, подрядчик имеет право привлечь третьих лиц к выполнению работ, в этом случае он становится Генподрядчиком и отвечает за действия субподрядчиков.(ст. 706 ГК РФ). В договоре возмездного оказания услуг ситуация меняется, в данном договоре исполнитель обязан выполнить работу лично, но закон всё таки оставляет возможность исполнителю предусмотреть в договоре право привлечения третьих лиц к выполнению услуг.(ст. 780ГК РФ)

- ▶ Шестое отличие между рассматриваемыми видами договоров состоит в существенных условиях договоров. При договоре подряда, сроки выполнения работ являются существенным условием договора, указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки) (ст. 708 ГК РФ), при договоре возмездного оказания услуг не всегда возможно предусмотреть конкретный срок, хотя для отдельных видов услуг в законе прямо сказано, что установление сроков необходимо. Так, п.13 Правил оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования предусматривает, что в договоре на эти услуги должен быть указан срок их выполнения.

- ▶ При договоре подряда заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами только с согласия генерального подрядчика (ст.706 ГКРФ), в договоре оказания услуг обязанность заказчика получить согласие исполнителя не предусмотрена и заказчик вправе нанимать для оказания услуг дополнительно кого угодно.

- ▶ Договор возмездного оказания услуг может быть публичным договором, когда организация или предприниматель по характеру своей деятельности обязаны оказать соответствующую услугу каждому, кто обратится. Так, публичным договором является договор об оказании гражданам услуг связи, медицинских, гостиничных, туристических и других подобных услуг.

- ▶ Существенное отличие от договора возмездного оказания услуг от договора подряда также состоит в том, что на оказанные услуги гражданам распространяются нормы Закона РФ "О защите прав потребителей". По договору строительного подряда Закон "О защите прав потребителей" применяется лишь, когда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика).

- ▶ Также для осуществления ряда услуг необходимо наличие специальной лицензии: например связь, медицина, образование. В строительстве ситуация несколько иная: для получения допуска к строительным работам необходимо, прежде всего, стать членом саморегулируемой организации (СРО). Доказать профессиональную квалификацию работающего персонала и отвечать всем требованиям, установленным для осуществления подобного рода деятельности. При соблюдении всех норм и правил, строительная организация получает Свидетельство о допуске.