



**МИНИСТЕРСТВО
ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**
(МИНЭКОНОМРАЗВИТИЯ РОССИИ)

ул. 1-я Тверская-Ямская, д. 13, Москва,
ГСП-3, А-47, 125993
Тел. (495) 694-03-53, Факс (495) 251-69-65
E-mail: mineconom@economy.gov.ru
http://www.economy.gov.ru

11.08.2009 № 205-4029

На № _____ от _____

Министерство финансов
Республики Татарстан

Пушкина ул., д.37, г. Казань, 420015

О разъяснении положений
Федерального закона от 21 июля
2005 г. № 94-ФЗ

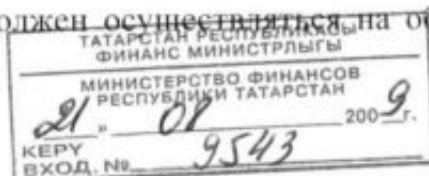
На письмо от 11 июня 2009 г.
№ 21-73-84/2520 (вх. от 22 июня
2009 г. № 41513)

Департамент государственного регулирования в экономике рассмотрел обращение Министерства финансов Республики Татарстан по вопросу разъяснений, связанных с применением Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), и сообщает свое мнение.

1. В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 55 Закона заказчик вправе осуществлять размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться только органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями.

Данный пункт применяется только в том случае, если такие органы исполнительной власти или подведомственные им государственные учреждения, государственные унитарные предприятия обладают исключительными полномочиями на территории Российской Федерации в отношении оказываемых ими услуг. Исключительные полномочия органа исполнительной власти или подведомственных ему государственных учреждений, государственных унитарных предприятий должны быть установлены законом или нормативным правовым актом Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации.

В иных случаях выбор организаций-исполнителей должен осуществляться на общих основаниях путем проведения торгов.



2. В соответствии с пунктами 5 и 6 части 2 статьи 55 Закона заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях, установленных данными пунктами и заключить в соответствии с указанными пунктами государственный или муниципальный контракт.

При этом в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 55 Закона заказчик в срок не позднее одного рабочего дня со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации или для нужд муниципального образования). К уведомлению прилагается копия заключенного в соответствии с данным пунктом контракта.

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона заказчик в срок не позднее трех рабочих дней со дня заключения контракта обязан уведомить соответствующие уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов органы. К указанному уведомлению должна прилагаться копия акта обследования аварии или копия документа, составленного государственным или муниципальным заказчиком и подтверждающего обстоятельство, на основании которого заключен контракт в соответствии с данным пунктом, а также копия заключенного контракта.

В соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке; при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами. При этом в соответствии с данным пунктом по итогам размещения таких заказов могут быть заключены государственные или муниципальные контракты, а также иные гражданско-правовые договоры в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Таким образом, в случае если, размещение заказа осуществляется в соответствии с пунктами 5 и 6 части 2 статьи 55 Закона, необходимо заключение государственных или муниципальных контрактов, если в соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона - могут быть заключены государственные или муниципальные контракты, а также иные гражданско-правовые договоры.

Согласно статье 18 Закона федеральный орган исполнительной власти, орган испол-

нительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, уполномоченные на ведение реестров государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов (далее - реестры контрактов), осуществляют ведение соответственно реестров государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации, государственных контрактов, заключенных от имени субъекта Российской Федерации, муниципальных контрактов, заключенных от имени муниципального образования. В реестры контрактов не включаются сведения о государственных или муниципальных контрактах и об иных заключенных в соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона гражданско-правовых договорах.

3. В соответствии со статьями 31 и 40 Закона в случаях, если торги (конкурс или аукцион) признаны несостоявшимся и государственный или муниципальный контракт не заключен с единственным участником торгов или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в торгах (при наличии таких участников), заказчик, уполномоченный орган вправе объявить о проведении повторных торгов либо направить документы о проведении торгов и признании их несостоявшимся в уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации или для нужд муниципального образования). По согласованию с указанными органами заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, если не подана ни одна заявка на участие в конкурсе или аукционе или ни один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в торгах, не допущен к торгам, заказчик вправе признать конкурс несостоявшимся и по согласованию с уполномоченным на осуществление контроля органом принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

4. В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона заказчик вправе разместить заказ у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

К непреодолимой силе относятся такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредотвратимости при данных условиях. Они характеризуются непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий, могут вызвать чело-

веческие жертвы и нанести материальный ущерб. Сюда же можно отнести и ликвидацию аварий (например, прорыв батареи отопления или канализации).

В случае, если проведенные торги отменены по решению контрольного органа, а потребность в товарах, работах, услугах является срочной (продукты питания, медикаменты, монтаж охранно-пожарной сигнализации, по предписаниям органов пожарного надзора), срыв поставки которых может привести в дальнейшем к негативным последствиям, то это не является обстоятельством непреодолимой силы и размещение заказа в данном случае в соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона неправомерно.

В целях своевременного обеспечения продукцией, заказчику необходимо заранее провести процедуры торгов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Кроме того, статьей 41 Закона предусмотрено проведение открытого аукциона в электронной форме. Данная процедура является более короткой, по сравнению с другими процедурами торгов. Так извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме публикуется и размещается не менее чем за десять дней до даты проведения аукциона.

5. Статьей 18 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, выбор страховой медицинской организации необходимо осуществлять в соответствии с Законом.

6. В настоящее время подготовлены общие разъяснения по данному вопросу, которые будут разосланы федеральным органам исполнительной власти, субъектам Российской Федерации, а также будут размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд - www.zakupki.gov.ru.

7. В соответствии со статьей 44 Закона котировочная заявка должна содержать следующие сведения: наименование, место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физического лица), банковские реквизиты участника размещения заказа; идентификационный номер налогоплательщика; наименование и характеристики поставляемых товаров в случае проведения запроса котировок цен товаров, на поставку которых размещается заказ; согласие участника размещения заказа исполнить условия контракта, указанные в извещении о проведении запроса котировок; цена товара, работы, услуги с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах

(расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи). Перечень сведений является закрытым и запрашивать иные документы к запросу котировок не допускается.

8. В соответствии со статьями 25 и 35 Закона заявка на участие в торгах должна содержать документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа.

9. В соответствии с частью 10 статьи 28 Закона конкурсная комиссия ведет протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе. Протокол подписывается всеми присутствующими членами конкурсной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в течение дня, следующего после дня окончания проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе. Таким образом, указанный протокол датируется датой подведения итогов конкурса (день окончания проведения оценки и сопоставления заявок).

10. В соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации государственный или муниципальный контракт на выполнение подрядных работ заключается на основании заказа, размещаемого в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов, то есть Законом (пункт 1 статьи 763, статья 765). Таким образом, норма, предусмотренная пунктом 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, в отношении подрядных работ для государственных или муниципальных нужд применяется с учетом положений Закона.

В соответствии с частями 1-3 статьи 11 Закона к участникам размещения заказа предъявляется строго определенный набор обязательных и дополнительных требований. Кроме указанных в частях 1 - 3 статьи 11 Закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа. Установление требований к участникам размещения заказа о выполнении работ по государственному контракту лично, без привлечения субподрядчиков, будет нарушать положение части 4 статьи 11 Закона.

Таким образом, при выполнении подрядных работ поставщик (исполнитель, подрядчик) вправе привлекать для исполнения государственного или муниципального контракта соисполнителей. При этом государственный контракт будет заключаться с поставщиком (исполнителем, подрядчиком), подавшим заявку на конкурс (аукцион, запрос котировок). Ответственность за действия таких соисполнителей перед заказчиком будет нести исполнитель. Расчеты за поставленные соисполнителями товары, выполненные работы, оказанные услуги будет осуществлять исполнитель, а не заказчик.

11. Требования Закона, предъявляемые к участникам торгов или запроса котировок, распространяются только на участников торгов или запроса котировок. В проекте контракта не допускается включение условия о том, что победители торгов или запроса котировок должны закупать продукцию, необходимую для исполнения заключенных контрактов на электронной площадке.

12. Согласно части 1 статьи 11 Закона при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются требования, предъявляемые к участникам размещения заказа, а именно: соответствие требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Заказчик обязан установить требование о представлении участником размещения заказа копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона, например, копии лицензии на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов. Перечень документов, которые представляются участниками размещения заказа в составе заявки на участие в конкурсе, установлен частью 3 статьи 25 Закона. Требовать от участника размещения заказа иные документы или сведения, за исключением документов или сведений, предусмотренных частью 3 статьи 26 Закона, например, лицензий субподрядчиков и договоров субподряда, не допускается (часть 4 статьи 26 Закона).

Аналогичные требования предъявляются заказчиками при размещении заказа путем проведения аукциона.

Таким образом, участник размещения заказа в составе заявки на участие в торгах должен представить копию собственной лицензии, а не лицензию субподрядчика.

13. В соответствии с Законом (часть 3 статьи 22) конкурсная документация может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставка которых не является предметом контракта. В случае, если в конкурсной документации содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в конкурсной документации также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в конкурсной документации на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 статьи 22 Закона.

14. Положениями Закона № 94-ФЗ не установлены ограничения на размещение в рамках одного лота приобретения оборудования и выполнения работ по его монтажу при проведении торгов.

Вместе с тем существует ряд ограничений.

Частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов на размещение заказов на поставки

товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, если предметом размещения заказа является технологически и функционально связанная продукция, то размещение заказа возможно в рамках одного лота.

15. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок цен товаров, работ, услуг, соответственно производство, выполнение, оказание которых осуществляются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа и для которых есть функционирующий рынок.

В настоящее время на рынке представлена практически вся продукция, таким образом, путем запроса котировок можно размещать заказ на закупку любой продукции.

16. Положениями Закона установлено, что цена государственного или муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании пункта 2.1 части 2 статьи 55 Закона, а также случаев, установленных частями 4.2, 6, 6.2 - 6.4 статьи 9 Закона. Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной государственным или муниципальным контрактом. Цена государственного или муниципального контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения государственного или муниципального контракта.

Таким образом, в случае если государственный контракт заключен, то он действует на весь период его заключения до выполнения обязательств со стороны заказчика и поставщика. Закон 94-ФЗ не предусматривает возможности замены одних видов работ на другие, независимо от объемов этих работ и влияния такой замены на цену заключенного контракта.

Вместе с тем необходимо отметить, что Законом 94-ФЗ не регулируются вопросы, связанные с приемкой выполняемых по контракту работ, за исключением определенного частью 12 статьи 9 Закона 94-ФЗ положения о том, что в государственный контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

Таким образом, заказчик осуществляет приемку выполненных работ по государственному контракту в соответствии с установленным в таком контракте порядком приемки, и если при приемке работ заказчик выявляет работы, которые не соответствуют условиям

контракта, то со стороны заказчика возможно предпринять следующие действия:

- если частичное выполнение работ будет расценена заказчиком как ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, которое не приведет к невозможности дальнейшего исполнения контракта, заказчик может принять такие работы и, при необходимости, потребовать от подрядчика возмещения убытков, причиненных заказчику в связи с ненадлежащим исполнением контракта, а также привлечь его к ответственности в соответствии с частью 10 статьи 9 Закона 94-ФЗ;

- если частичное выполнение работ будет расценена заказчиком как неисполнение обязательства, предусмотренного контрактом, которое приведет к невозможности дальнейшего исполнения контракта, заказчик может не принять такие работы и потребовать от подрядчика возмещения убытков, причиненных заказчику в связи с ненадлежащим исполнением контракта, а также привлечь его к ответственности в соответствии с частью 10 статьи 9 Закона 94-ФЗ.

Заместитель директора Департамента
государственного регулирования в экономике



А.Т. Катамадзе