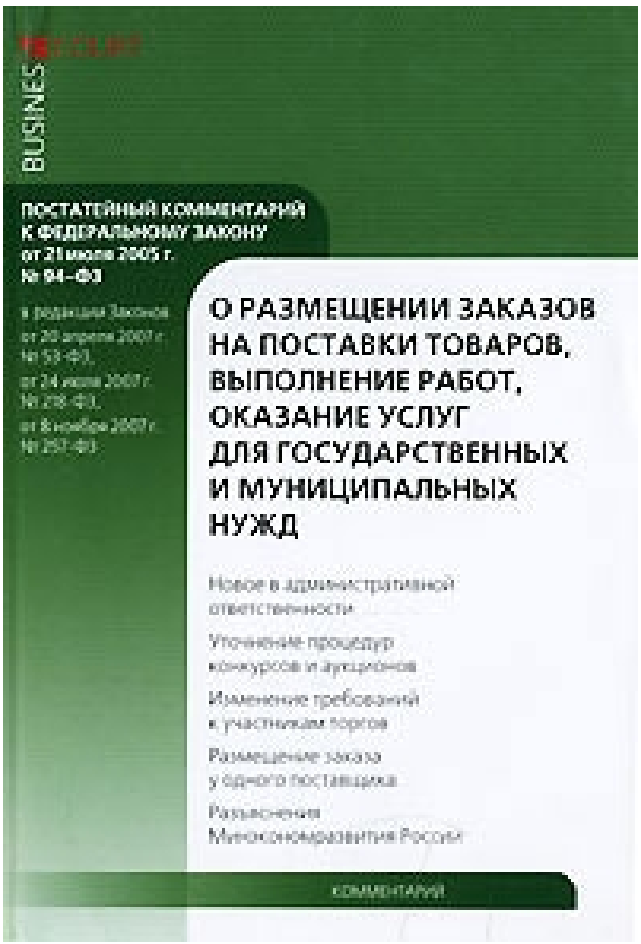
BUSINES
ПОСТАТЕЙНЫЙ КОММЕНТАРИЙ
К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ
от 21 июля 2005 г.
№ 94-ФЗ
О РАЗМЕЩЕНИИ ЗАКАЗОВ НА ПОСТАВКИ ТОВАРОВ, ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ, ОКАЗАНИЕ УСЛУГ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД
Новое в административной ответственности
Уточнение процедур конкурсов и аукционов
Изменение требований к участникам торгов
Размещение заказа у одного поставщика
Разъяснения Минэкономразвития России
КОММЕНТАРИЙ

КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ "О РАЗМЕЩЕНИИ ЗАКАЗОВ НА ПОСТАВКИ ТОВАРОВ, ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ, ОКАЗАНИЕ УСЛУГ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД"

(Постатейный)

А.Н. БОРИСОВ, Н.А. КРАЕВ

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ:

Борисов Александр Николаевич, специалист по административным правоотношениям, финансам и налоговому праву, директор юридической фирмы. Автор многочисленных комментариев к законодательству, в том числе к Административному и Бюджетному кодексам РФ.

Краев Николай Александрович, инженер, юрист, специалист по гражданскому праву, кандидат юридических наук. Юрисконсульт оборонного предприятия, советник главы администрации, курирующий вопросы заключения государственных контрактов на поставки товаров.

ВВЕДЕНИЕ

Федеральный закон от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее также - комментируемый Закон или Закон) принят в целях решения следующих основных задач, обозначенных в пояснительной записке к его проекту:

1) систематизация законодательства РФ о государственных и муниципальных закупках; создание основополагающего нормативного правового акта, регламентирующего гражданско-правовые, процедурные вопросы закупок;

2) обеспечение прозрачности механизма осуществления закупок продукции для государственных и муниципальных нужд; стимулирование добросовестной конкуренции и увеличение экономии бюджетных средств;

3) устранение возможностей злоупотреблений и коррупции посредством четкой регламентации процедур осуществления закупок;

4) приведение законодательства РФ о государственных и муниципальных нуждах в соответствие с международным законодательством, учет положительных примеров правового регулирования государственных и муниципальных закупок в законодательстве иностранных государств и нормативных правовых актах международных организаций.

До принятия комментируемого Закона основными законодательными актами федерального уровня, регулирующими отношения в сфере его действия, являлись Закон 1999 г. о конкурсах на размещение заказов и Закон 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд. Первый из указанных Законов полностью утратил силу с принятием комментируемого Закона (ч. 1 ст. 65 Закона, см. комментарий к указанной статье). Второй же действует и в настоящее время, но Законом 2006 г. N 19-ФЗ в связи с принятием комментируемого Закона в него внесены существенные изменения, в т.ч. в п. 5 ст. 3 включена отсылочная норма в части определения порядка размещения заказов на поставку продукции для федеральных государственных нужд к законодательству РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Следует также упомянуть Положение 1997 г. об организации закупки для государственных нужд, утвержденное Президентом РФ в целях обеспечения эффективного расходования средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, государственных внебюджетных фондов и внебюджетных фондов субъектов РФ, а также пресечения злоупотреблений государственных служащих своим служебным положением при организации закупок продукции для государственных нужд и впредь до принятия федерального закона об организации торгов на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд. Небезынтересным является то, что в этих же целях Указом Президента РФ от 25 июня 1997 г. N 630 <1> даже установлено звание "Поставщик продукции для государственных нужд России" (Постановлением Правительства РФ от 25 августа 1997 г. N 1062 <2> утверждено Положение об этом звании, а Приказом Минэкономики России от 15 декабря 1997 г. N 172 <3> - Инструкция о порядке представления на присвоение, подтверждение и о лишении данного звания).

<1> СЗ РФ. 1997. N 26. Ст. 3032.

<2> СЗ РФ. 1997. N 35. Ст. 4084.

<3> БНА. 1998. N 8.

Одним из существенных моментов в необходимости разработки и принятия комментируемого Закона явился инициированный Президентом РФ процесс гармонизации отечественного законодательства, приведение его в соответствие с нормами и положениями ВТО. То, что присоединение России к ВТО остается государственным приоритетом, отмечалось в Послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ в 2001 г. "Не будет ни революций, ни контрреволюций" <1>. В Послании следующего года "России надо быть сильной и конкурентоспособной" <2> Президент РФ прямо обозначил задачу "по гармонизации нашего законодательства, нашей правовой базы с нормами ВТО".

<1> РГ. 2001. 4 апреля. N 66.
<2> РГ. 2002. 19 апреля. N 71.

Проект Закона внесен в Государственную Думу Правительством РФ (распоряжение Правительства РФ от 12 августа 2004 г. N 1040-р <1>). Как отмечалось в пояснительной записке к нему, законопроект основан на изучении отечественного и иностранного законодательства, международно-правовых документов, актов ВТО, Всемирного банка и ЮНСИТРАЛ. Кроме того, отмечено, что законодательство РФ о закупках для государственных и муниципальных нужд не имеет единой системы. Отношения по закупкам регламентированы целым рядом федеральных законов и подзаконных нормативных актов, содержащих значительное количество противоречивых норм. На уровне субъектов РФ и муниципальных образований сформировалась отдельная система законодательства о закупках.

<1> СЗ РФ. 2004. N 34. Ст. 3565.

Среди основных концептуальных положений, на которых базировался законопроект, в пояснительной записке к нему названо следующее:

сфера применения распространена на размещение заказов на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), осуществляемое на территории России за счет средств соответствующих бюджетов и внебюджетных средств государственных и муниципальных заказчиков России, субъектов РФ, муниципальных образований;

обеспечен доступ к участию в конкурсах и поставках продукции для государственных и муниципальных нужд посреднических организаций при условии выполнения ими определенных квалификационных требований;

даны определения понятий "государственные и муниципальные нужды" и "государственный и муниципальный заказчик". В действующем законодательстве эти понятия в ряде случаев противоречивы и неполны;

введено четкое разделение на конкурсные и внеконкурсные способы закупок (запрос котировок, закупки у единственного поставщика (исполнителя));

уточнены положения, регулирующие размещение заказов на конкурсной основе, среди которых порядок формирования конкурсной комиссии, требования к содержанию конкурсной документации, разъяснение и изменение конкурсной документации, оценка и сопоставление конкурсных заявок, порядок ведения протокола конкурса;

изменен минимальный срок, устанавливаемый заказчиками для представления конкурсных заявок при проведении открытого конкурса: вместо 45 и более дней срок составит не менее 30 дней. Это обусловлено тем, что в ряде случаев установление большего срока представляется неоправданным (например, при проведении конкурсов на размещение заказов на поставку простых товаров);

установлены права двух и более заказчиков проводить совместные конкурсы при размещении заказов на поставки одноименных товаров;

закрытый конкурс применяется исключительно в случае, если предметом государственного или муниципального контракта являются поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в части, составляющей государственную тайну, что обеспечивает расширение сферы применения открытых конкурсов;

установлены общественно признанные критерии оценки конкурсных заявок и определения победителя конкурса;

предусмотрена возможность обжалования действий (бездействия) заказчика при проведении процедур размещения заказов на поставки товаров для государственных и муниципальных нужд в уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем контроль за проведением процедур размещения (при размещении заказов для федеральных нужд), либо соответствующем уполномоченном органе субъекта РФ (при размещении заказов для нужд субъекта РФ) или соответствующем уполномоченном органе местного самоуправления (при

размещении заказов для нужд муниципального образования). При этом порядок защиты нарушенных прав не исключает для участника возможности их защиты в судебном порядке;

предусмотрена соответствующая мировой практике государственная поддержка предприятий уголовно-исполнительной системы и общественных организаций инвалидов;

сняты действующие жесткие ограничения на привлечение иностранных поставщиков к поставкам продукции для государственных и муниципальных нужд. Вместе с тем для защиты экономических интересов России и отечественных товаропроизводителей Правительству РФ предоставлено право устанавливать запреты и ограничения при размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд на товары (работы, услуги), происходящие с территории иностранного государства и (или) группы государств;

действие Закона распространяется на размещение заказов на поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд, осуществляемые по безналичному расчету. При поставках за наличный расчет в соответствии с установленным Банком России предельным размером расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке размещение заказов осуществляется без проведения конкурсов и внеконкурсных процедур;

предусмотрено наделение Правительством РФ федеральных органов исполнительной власти полномочиями по осуществлению нормативно-правового регулирования и контроля при размещении заказов на поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд.

В комментируемый Закон неоднократно (а именно пять раз) вносились изменения.

Первые изменения были внесены Федеральным законом от 31 декабря 2005 г. N 207-ФЗ <1> еще до вступления комментируемого Закона в силу, т.е. до 1 января 2006 г. Закон 2005 г. N 207-ФЗ, который вступил в силу с 31 декабря 2005 г., устранил ряд юридических неточностей, содержащихся в комментируемом Законе. В частности, согласовал положения комментируемого Закона с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и Основами законодательства РФ о нотариате, а также урегулировал отношения в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, возникших до вступления в силу комментируемого Закона.

<1> СЗ РФ. 2006. N 1. Ст. 18.

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ <1> дополнил комментируемый Закон положениями, направленными на создание правовых условий для обеспечения потребностей органов власти в области обороны страны, безопасности государства и правопорядка услугами связи. В частности, положениями, определяющими особенности заключения государственного контракта на оказание услуг связи для указанных нужд в случае отсутствия заявок на участие в конкурсе, аукционе, котировочных заявок или если конкурс или аукцион признан несостоявшимся и государственный контракт на оказание услуг связи не заключен.

<1> СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3441.

В соответствии с Федеральным законом от 20 апреля 2007 г. N 53-ФЗ <1> в комментируемый Закон внесен целый ряд изменений, направленных на совершенствование процедур размещения заказа с учетом практики применения комментируемого Закона, а также на уточнение отдельных положений Закона с целью их однообразного понимания на практике. Данные изменения проанализированы при рассмотрении соответствующих положений комментируемого Закона.

<1> СЗ РФ. 2007. N 17. Ст. 1929.

В указанных целях много изменений внесено и Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 218-ФЗ <1>, которые также проанализированы при рассмотрении соответствующих положений комментируемого Закона. Основной же целью Закона 2007 г. N 218-ФЗ явилось обеспечение эффективного расходования средств федерального бюджета при размещении заказов на создание и использование произведений литературы и искусства, исполнение произведений, постановок, на финансирование проката национального фильма, для чего в комментируемый Закон включена новая глава 2.1 и внесены соответствующие изменения в Федеральный закон "О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации".

<1> СЗ РФ. 2007. N 31. Ст. 4015.

Отдельные изменения внесены с принятием Федерального закона от 8 ноября 2007 г. N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>, которым регулируются отношения, возникающие в связи с использованием автомобильных дорог и осуществлением дорожной деятельности в России.

<1> СЗ РФ. 2007. N 46. Ст. 5553.

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН

О РАЗМЕЩЕНИИ ЗАКАЗОВ НА ПОСТАВКИ ТОВАРОВ, ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ, ОКАЗАНИЕ УСЛУГ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД

(в ред. Федеральных законов от 31.12.2005 N 207-ФЗ,
от 27.07.2006 N 142-ФЗ, от 20.04.2007 N 53-ФЗ
(ред. 08.11.2007), от 24.07.2007 N 218-ФЗ,
от 08.11.2007 N 257-ФЗ)

Глава 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Предмет и цели регулирования настоящего Федерального закона

Комментарий к статье 1

1. Комментируемая статья, как прямо указано в ее названии, определяет предмет регулирования комментируемого Закона, т.е. общественные отношения, урегулированные нормами данного Закона, которые в силу этого становятся правовыми отношениями, а также цели такого регулирования. При этом непосредственно предмет и цели регулирования Закона определены в ч. 1 статьи, а части 2 и 3 статьи предусматривают изъятия из предмета регулирования Закона.

В качестве предмета регулирования Закона в ч. 1 комментируемой статьи определены отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. Понятия "государственные нужды" и "муниципальные нужды" для целей применения комментируемого Закона раскрыты в ст. 3 Закона, а понятие "размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд" (в юридико-технических целях данное понятие в Законе обозначается сокращением "размещение заказа") - в ст. 5 Закона.

Как говорилось выше (см. введение), первой из основных задач, для решения которых принят комментируемый Закон, являлась систематизация законодательства РФ о государственных и муниципальных закупках, а также создание основополагающего нормативного правового акта, регламентирующего гражданско-правовые, процедурные вопросы закупок. Этим и предопределена указанная в ч. 1 комментируемой статьи особенность правового регулирования отношений по размещению заказов: комментируемый Закон устанавливает единый порядок размещения заказов.

Среди целей регулирования Закона в ч. 1 комментируемой статьи названы:

обеспечение единства экономического пространства на территории России при размещении заказов;

эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования;

расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия;

развитие добросовестной конкуренции;

совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов;

обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов;

предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Данные цели предопределены двумя другими основными задачами, решить которые планировалось принятием комментируемого Закона:

обеспечение прозрачности механизма осуществления закупок продукции для государственных и муниципальных нужд; стимулирование добросовестной конкуренции и увеличение экономии бюджетных средств;

устранение возможностей злоупотреблений и коррупции посредством четкой регламентации процедур осуществления закупок.

Следует также упомянуть и о четвертой основной задаче, обозначенной к решению принятием комментируемого Закона: приведение законодательства РФ о государственных и муниципальных нуждах в соответствие с международным законодательством, учет положительных

примеров правового регулирования государственных и муниципальных закупок в законодательстве иностранных государств и нормативных правовых актах международных организаций.

В этой связи представляется уместным привести обозначенные в преамбуле Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг цели регламентирования закупок товаров (работ) и услуг:

a) обеспечение максимальной экономичности и эффективности закупок;

b) расширение и стимулирование участия в закупках поставщиков (подрядчиков), особенно, где это возможно, поставщиков (подрядчиков), независимо от государственной принадлежности, содействуя тем самым международной торговле;

c) развитие конкуренции между поставщиками (подрядчиками) в отношении закупаемых товаров (работ) или услуг;

d) обеспечение справедливого и беспристрастного отношения ко всем поставщикам (подрядчикам);

e) содействие объективности и беспристрастности процесса закупок и общественному доверию к нему;

f) обеспечение открытости процедур закупок.

Предмет регулирования утратившего с принятием комментируемого Закона силу Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов в его преамбуле был определен следующим образом: Закон регулирует отношения, возникающие между организатором конкурса (государственным заказчиком) и участниками конкурса (поставщиками (исполнителями)) в процессе проведения конкурса на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд.

Как говорилось выше (см. введение), в настоящее время действует Закон 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд. Предмет регулирования данного Закона определен в его преамбуле (в ред. Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 222-ФЗ <1>): Закон устанавливает общие правовые и экономические принципы и порядок формирования и исполнения на контрактной основе заказов на закупку и поставку товаров, работ, услуг для федеральных государственных нужд организациями независимо от форм собственности, а также основы обеспечения охраны продукции, поставляемой по государственному контракту, объектов, предназначенных для добычи, переработки, транспортирования, хранения такой продукции, иного необходимого для выполнения государственных контрактов имущества. В части же определения порядка размещения заказов на поставку продукции для федеральных государственных нужд норма п. 5 ст. 3 данного Закона (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ) отсылает к законодательству РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

<1> СЗ РФ. 2007. N 32. Ст. 4121.

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи из сферы действия комментируемого Закона исключено оказание услуг для государственных или муниципальных нужд:

международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Россия;

международными финансовыми организациями, с которыми Россия заключила международные договоры.

Перечень указанных международных финансовых организаций должен быть утвержден постановлением Правительства РФ. О понятии международных договоров см. комментарий к ст. 2 Закона.

В качестве примеров международных финансовых организаций, созданных в соответствии с международными договорами, участником которых является Россия, можно назвать:

Международный валютный фонд, созданный в соответствии со Статьями Соглашения Международного валютного фонда <1>, принятыми 22 июля 1944 г. в г. Бреттон-Вудсе, и Международный банк реконструкции и развития, созданный в соответствии со Статьями Соглашения Международного банка реконструкции и развития <2>, принятыми 27 декабря 1945 г. в г. Вашингтоне. Россия вступила в МВФ и МБРР в соответствии с Постановлением Верховного Совета РФ от 22 мая 1992 г. N 2815-1 <3>;

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

<3> Ведомости СНД и ВС СССР. 1992. N 22. Ст. 1180.

Международная финансовая корпорация, созданная в соответствии со Статьями Соглашения Международной финансовой корпорации, вступившими в силу 20 июля 1956 г. Россия

вступила в МФК в соответствии с Постановлением Верховного Совета РФ от 22 декабря 1992 г. N 4187-1 <1>;

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 1. Ст. 23.

Европейский банк реконструкции и развития, созданный в соответствии с Соглашением об учреждении Европейского банка реконструкции и развития, заключенным 29 мая 1990 г. в г. Париже. Россия вступила в ЕБРР в соответствии с Постановлением Верховного Совета СССР от 26 марта 1991 г. N 2048-1 <1>.

<1> Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. N 14. Ст. 404.

В Положении о работе с проектами, реализуемыми Российской Федерацией при участии международных финансовых организаций, утв. Постановлением Правительства РФ от 28 января 2005 г. N 43 <1>, упоминаются такие международные финансовые организации, созданные в соответствии с международными договорами, как Международный банк реконструкции и развития, Европейский банк реконструкции и развития, Европейский инвестиционный банк, Северный инвестиционный банк.

<1> СЗ РФ. 2005. N 6. Ст. 458.

Следует отметить, что в рассматриваемом виде норма ч. 2 комментируемой статьи изложена в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ. До этого в данной норме устанавливалось, что комментируемый Закон не применяется в случае, если товары, работы, услуги поставляются, выполняются, оказываются для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке. Соответственно, указанные случаи в настоящее время охватываются сферой действия комментируемого Закона. Однако в отношении их Законом 2007 г. N 53-ФЗ введен новый пункт 14 в ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, предусматривающий, что в этих случаях осуществляется размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) (см. комментарий к указанной статье).

3. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает возможность установления иными федеральными законами, нежели комментируемый Закон, особенностей размещения государственного оборонного заказа и заказа на поставку материальных ценностей в государственный резерв.

В данной норме речь идет о Федеральном законе от 27 декабря 1995 г. N 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе" <1>, который согласно его преамбуле устанавливает общие правовые и экономические принципы, порядок формирования, размещения, финансирования и исполнения государственного оборонного заказа и регулирует отношения в этой области, и о Федеральном законе от 29 декабря 1994 г. N 79-ФЗ "О государственном материальном резерве" <2>, который, как указано в его преамбуле, устанавливает общие принципы формирования, размещения, хранения, использования, пополнения и освежения запасов государственного материального резерва и регулирует отношения в данной области.

<1> СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 6.
<2> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 3.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона "О государственном оборонном заказе" (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ) размещение оборонного заказа осуществляется в порядке, предусмотренном комментируемым Законом, с учетом особенностей, установленных названным Законом. Там же предусмотрено, что в случае, если претенденты на участие в торгах на размещение оборонного заказа отсутствуют, а также в случае, если по результатам проведения указанных торгов не определен головной исполнитель (исполнитель), оборонный заказ обязателен для принятия государственными унитарными предприятиями, а также иными организациями, занимающими доминирующее положение на товарном рынке или обладающими монополией на производство продукции (работ, услуг) по оборонному заказу, при условии что оборонный заказ обеспечивает установленный Правительством РФ уровень рентабельности производства этих видов продукции (работ, услуг).

В указанной норме также установлено, оборонный заказ и заключение государственного контракта (контракта) на работы по поддержанию мобилизационных мощностей обязательны для всех организаций в случае, если размещение оборонного заказа не влечет за собой убытков от его выполнения.

Необходимо также упомянуть о действующем до настоящего времени Постановлении Правительства РФ от 26 мая 1997 г. N 628, которым еще до принятия комментируемого Закона и Закона 2006 г. N 19-ФЗ, внесшего изменения в связи с его принятием в Федеральный закон "О государственном оборонном заказе", которым утвержден Порядок проведения торгов (конкурса) на размещение государственного оборонного заказа на поставку продовольственных товаров для военных и приравненных к ним спецпотребителей <1>. Разумеется, названный Порядок подлежит применению в части, не противоречащей комментируемому Закону и Федеральному закону "О государственном оборонном заказе".

<1> СЗ РФ. 1997. N 22. Ст. 2598.

В п. 1 ст. 9 Федерального закона "О государственном материальном резерве" (здесь и далее в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ) также установлено, что заказы на поставку материальных ценностей в государственный резерв размещаются в порядке, предусмотренном комментируемым Законом, с учетом особенностей, установленных названным Законом.

Государственным заказчиком на поставку материальных ценностей в государственный резерв согласно п. 2 указанной статьи является федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий управление государственным резервом.

Названный орган в соответствии с п. 3 этой же статьи:

формирует предложения к проекту федерального бюджета на соответствующий год по структуре расходов системы государственного резерва;

осуществляет отбор поставщиков материальных ценностей в государственный резерв для заключения с ними государственных контрактов (договоров);

при заключении государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв определяет конкретных получателей, рассматривает и согласовывает с поставщиками номенклатуру, объем, качество, цену и сроки поставки материальных ценностей в государственный резерв;

заключает или поручает заключить подведомственным территориальным органам государственные контракты (договоры) на поставку материальных ценностей в государственный резерв;

обеспечивает расчеты с поставщиками за материальные ценности, поставляемые в государственный резерв в соответствии с государственным контрактом (договором).

Статьей 9 Федерального закона "О государственном материальном резерве" также предусмотрены следующие особенности размещения заказов на поставку материальных ценностей в государственный резерв:

поставщики, занимающие доминирующее положение на товарном рынке, а также предприятия, в объеме производства которых государственный оборонный заказ превышает 70%, не вправе отказаться от заключения государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв (п. 4);

в случае отказа таких поставщиков от заключения государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв или неполучения ответа в течение 20 дней на предложение о заключении контракта (договора) государственный заказчик и его территориальные органы вправе обратиться в арбитражный суд с иском о понуждении указанных поставщиков к заключению государственных контрактов (договоров) (п. 5);

федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий управление государственным резервом, вправе на контрактной (договорной) основе передавать организациям, осуществляющим ответственное хранение материальных ценностей государственного резерва, часть своих функций по выпуску материальных ценностей из государственного резерва (п. 6);

государственный заказчик вправе выдавать контрагенту по контракту обязательные для исполнения отгрузочные разнарядки на выпуск материальных ценностей из государственного резерва конкретным получателям (п. 7).

Статья 2. Законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты Российской Федерации о размещении заказов

Комментарий к статье 2

1. Основу законодательства РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд составляют ГК РФ и БК РФ, т.е. основные законодательные акты соответственно гражданского законодательства и бюджетного законодательства, что предопределено предметом регулирования данных отраслей законодательства.

Гражданское законодательство согласно п. 1 ст. 2 части первой ГК РФ определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Существование законодательства о размещении заказов прямо предполагают ряд норм части второй ГК РФ (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ):

непосредственно к иным законам (имеются в виду, нежели ГК РФ), под которыми подразумеваются федеральные законы, образующие законодательство о размещении заказов, отсылает в части, не урегулированной § 4 "Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд" гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ, пункт 2 ст. 525 данного акта, определяющий положения, регулирующие отношения по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд;

к закону о подрядах для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной ГК РФ, отсылает статья 768 § 5 "Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд" гл. 37 "Подряд" части второй ГК РФ, посвященная правовому регулированию государственного или муниципального контракта;

в свою очередь, в т.ч. и к указанной статье 768 части второй ГК РФ отсылает статья 778 гл. 38 "Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ", посвященная правовому регулированию договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

К бюджетным правоотношениям согласно п. 1 ст. 1 БК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ <1>) относятся:

<1> СЗ РФ. 2007. N 18. Ст. 2117.

отношения, возникающие между субъектами бюджетных правоотношений в процессе формирования доходов и осуществления расходов бюджетов бюджетной системы России, осуществления государственных и муниципальных заимствований, регулирования государственного и муниципального долга;

отношения, возникающие между субъектами бюджетных правоотношений в процессе составления и рассмотрения проектов бюджетов бюджетной системы России, утверждения и исполнения бюджетов бюджетной системы России, контроля за их исполнением, осуществления бюджетного учета, составления, рассмотрения и утверждения бюджетной отчетности.

БК РФ в соответствии с п. 2 указанной статьи устанавливает правовой статус участников бюджетного процесса, правовые основы порядка и условий привлечения к ответственности за нарушение бюджетного законодательства РФ.

БК РФ также прямо предполагает существование законодательства о размещении заказов: согласно п. 1 ст. 72 данного Кодекса размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В отношении того, что комментируемый Закон основывается на положениях ГК РФ и БК РФ, следует иметь в виду одну особенность. Нормы данных Кодексов изменены в связи с принятием комментируемого Закона только Законом 2006 г. N 19-ФЗ, т.е. несколько позже, чем принят комментируемый Закон. Имеет место и обратная ситуация: Федеральным законом от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ в рамках проведения комплексной реформы бюджетного процесса практически полностью изложен в новой редакции БК РФ. Изменения же, предопределенные, наряду с прочим, принятием Закона 2007 г. N 63-ФЗ, внесены в комментируемый Закон только Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

Определяя состав законодательства РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что законодательство о размещении заказов состоит из комментируемого Закона и иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Прежде всего, необходимо отметить, что речь идет о законодательных актах только федерального уровня. Это предопределено тем, что комментируемый Закон принят в большей части по вопросам исключительно федерального значения. Так, согласно ст. 71 Конституции РФ в ведении России находятся: установление порядка организации и деятельности федеральных органов исполнительной власти (п. "г"), установление правовых основ единого рынка (п. "ж"), гражданское законодательство (п. "о"). В соответствии же с ч. 1 ст. 76 Конституции РФ по

предметам ведения России принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории России.

Соответственно, с принятием комментируемого Закона субъекты РФ лишены возможности правового регулирования области отношений, составляющих предмет регулирования данного Закона. Именно такая правовая позиция выражена, например, в Определении ВС России от 25 апреля 2007 г. N 67-Г07-1 <1>. Как указал ВС России, о правильности данной позиции свидетельствует и то, что федеральный законодатель, приняв рамочный комментируемый Закон, допустил возможность действия принятых ранее нормативных правовых актов субъектов РФ в данной правовой сфере, однако лишь по тем вопросам, которые исчерпывающе определены в его ст. 65, и только до принятия соответствующего акта Правительством РФ (см. комментарий к указанной статье).

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Перечень законодательных актов федерального уровня, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов, довольно обширен. Составить представление о перечне этих актов позволяет Закон 2006 г. N 19-ФЗ, которым в них внесены изменения, связанные с принятием комментируемого Закона (ряд Законов содержит лишь отсылочные нормы к комментируемому Закону): Закон РФ "О зерне", Федеральные законы "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд", "О поставках продукции для федеральных государственных нужд", "О государственном оборонном заказе", "О военном положении", "О государственном материальном резерве", "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений", "О финансовых основах местного самоуправления в Российской Федерации", "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", "О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих", "О коммерческой тайне", "О государственной гражданской службе Российской Федерации", "О лотереях", "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности", "О связи", "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации", "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации", "Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации", "Об аудиторской деятельности", "О защите конкуренции", "О банках и банковской деятельности", "О космической деятельности", "Об общественных объединениях", "О некоммерческих организациях", "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления", "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы и сотрудников федеральных органов налоговой полиции", "О газоснабжении в Российской Федерации".

Норма ч. 1 комментируемой статьи не ограничивается определением состава законодательства РФ о размещении заказов. В ней также определено соотношение комментируемого Закона с иными федеральными законами, содержащими нормы права, связанные с размещением заказов: связанные с размещением заказов нормы иных федеральных законов должны соответствовать комментируемому Закону. Тем самым определено центральное, системообразующее место комментируемого Закона в структуре законодательства о размещении заказов. Следует отметить, что в рассматриваемом положении ч. 1 комментируемой статьи прослеживается аналогия с соответствующими положениями п. 2 ст. 3 части первой ГК РФ и ст. 2 БК РФ о месте данных Кодексов соответственно в системе гражданского законодательства и бюджетного законодательства. В то же время комментируемый Закон кодифицированным актом не является. Как упоминалось выше, ВС России назвал комментируемый Закон рамочным.

Соответственно, в случае противоречия между нормой комментируемого Закона и связанной с размещением заказов нормой иного федерального закона, подлежит применению комментируемый Закон. Необходимо иметь в виду, что в ч. 3 ст. 1 комментируемого Закона предусмотрено изъятие из данного правила: особенности размещения государственного оборонного заказа, заказа на поставку материальных ценностей в государственный резерв могут устанавливаться иными федеральными законами. Как говорилось выше (см. комментарий к указанной статье), речь идет о Федеральном законе "О государственном оборонном заказе" и Федеральном законе "О государственном материальном резерве".

На обеспечение реализации рассматриваемого положения ч. 1 комментируемой статьи направлено переходное положение, предусмотренное в ч. 2 ст. 65 комментируемого Закона: со

дня вступления в силу данного Закона иные федеральные законы, принятые до его вступления в силу и предусматривающие порядок размещения государственных и муниципальных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, применяются в части, не противоречащей данному Закону (см. комментарий к указанной статье).

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи отношения, связанные с размещением заказов, могут регулироваться нормативными правовыми актами Президента РФ и Правительства РФ. Такие акты исходя из нормы ч. 1 комментируемой статьи и ее названия актами законодательства РФ о размещении заказов не являются. Соответственно, в комментируемом Законе понятие законодательства используется в строгом его понимании, т.е. как совокупность только законодательных актов (причем федерального уровня), в отличие от его широкого понимания, охватывающего не только непосредственно законодательные акты, но и иные нормативные правовые акты (такое понимание также часто встречается в практике федерального законодателя).

В силу прямого указания в данной норме Президент РФ и Правительство РФ вправе принимать такие нормативные правовые акты только в случаях, непосредственно предусмотренных законодательством о размещении заказов. Соответственно, Президент РФ и Правительство РФ ограничены в своей правотворческой деятельности по вопросам размещения заказов нормами законодательства о размещении заказов, предписывающими или разрешающими издание ими нормативных правовых актов.

Наряду с прочим рассматриваемое положение ч. 2 комментируемой статьи означает, что эти акты не могут противоречить законодательству о размещении заказов, прежде всего комментируемому Закону. В случае противоречия между указом Президента РФ или постановлением Правительства РФ и актом законодательства о размещении заказов подлежит применению данный акт законодательства.

Издание Президентом РФ указов, как и распоряжений, предусмотрено частью 1 ст. 90 Конституции РФ. Согласно ч. 2 указанной статьи указы и распоряжения Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории России. Частью 3 этой же статьи установлено, что указы и распоряжения Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Нормативными правовыми актами являются только те указы Президента РФ, которые имеют нормативный характер.

Следует отметить, что комментируемый Закон норм, прямо предусматривающих издание Президентом РФ указов по вопросам размещения заказов, не содержит. Да и само положение о том, что Президент РФ вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, связанные с размещением заказов, включено в ч. 2 комментируемой статьи только Законом 2007 г. N 53-ФЗ (до этого в данной норме говорилось только о Правительстве РФ). Этим же Законом в ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона включен пункт 17, предусматривающий, что в случае, если осуществляется размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд у поставщика (исполнителя, подрядчика), определенного указом или распоряжением Президента РФ, то размещение заказа осуществляется у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с ч. 1 ст. 115 Конституции РФ на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ Правительство РФ издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Частью 2 указанной статьи установлено, что постановления и распоряжения Правительства РФ обязательны к исполнению в России. Постановления и распоряжения Правительства РФ в случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ в соответствии с ч. 3 данной статьи могут быть отменены Президентом РФ.

Статьей 23 Федерального конституционного закона от 17 декабря 1997 г. N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" (в ред. Федерального конституционного закона от 31 декабря 1997 г. N 3-ФКЗ) <1> установлено, что акты, имеющие нормативный характер, издаются в форме постановлений Правительства РФ. Акты по оперативным и другим текущим вопросам, не имеющие нормативного характера, издаются в форме распоряжений Правительства РФ.

<1> СЗ РФ. 1997. N 51. Ст. 5712; 1998. N 1. Ст. 1.

Издание Правительством РФ постановлений по вопросам, связанным с размещением заказов, прямо предусматривает целый ряд норм комментируемого Закона, в т.ч. нормы ч. 2 ст. 1, ч. 7.1 ст. 9, ч. ч. 4 и 7 ст. 10, ч. 3 ст. 11, ч. 4 ст. 13, ч. 1 ст. 15, ч. 7 ст. 16, ч. ч. 6 и 7 ст. 18, ч. 11 ст. 19, п. 12 ч. 4 ст. 21, ч. 7 ст. 28, ч. 4 ст. 41, ч. 3 ст. 48, п. п. 7 и 16 ч. 2 ст. 55, ч. 2 ст. 56 Закона.

Следует отметить, что Президент РФ в Бюджетном послании на 2007 г. в качестве одной из основных задач бюджетной политики обозначил перед Правительством РФ завершить в

кратчайшие сроки формирование нормативной правовой базы реализации комментируемого Закона.

3. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает регулирование отношений, связанных с размещением заказов, нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

Как установлено данной нормой, указанный федеральный орган исполнительной власти вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, связанные с размещением заказов, только в случаях и только в пределах, которые предусмотрены комментируемым Законом и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами Правительства РФ. Соответственно, данный орган ограничен в своей правотворческой деятельности по вопросам размещения заказов в большей степени, чем Президент РФ и Правительство РФ.

Разумеется, принимаемые данным органом нормативные правовые акты не могут противоречить законодательству о размещении заказов (прежде всего, комментируемому Закону), а также принимаемым в соответствии с ним указам Президента РФ и постановлениям Правительства РФ.

Комментируемый Закон прямо предусматривает издание федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, соответствующих нормативных правовых актов в нормах ч. 6.1 ст. 10, ч. 3 ст. 13, ч. 2 ст. 17, ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 31, ч. 1 ст. 39, ч. 1 ст. 40, ч. 8 ст. 46.

Необходимо иметь в виду, что положение п. 1 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утв. Постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. N 1009 (в ред. Постановления Правительства РФ от 7 июля 2006 г. N 418) <1>, согласно которому нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти издаются на основе и во исполнение федеральных конституционных законов, федеральных законов, указов и распоряжений Президента РФ, постановлений и распоряжений Правительства РФ, а также по инициативе федеральных органов исполнительной власти в пределах их компетенции, подлежит применению с учетом ограничений, установленных нормой ч. 3 комментируемой статьи.

<1> СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3895; 2006. N 29. Ст. 3251.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти в соответствии с п. 1 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утв. Постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. N 1009 (в ред. Постановления Правительства РФ от 7 июля 2006 г. N 418) <1>, издаются на основе и во исполнение федеральных конституционных законов, федеральных законов, указов и распоряжений Президента РФ, постановлений и распоряжений Правительства РФ, а также по инициативе федеральных органов исполнительной власти в пределах их компетенции.

<1> СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3895; 2006. N 29. Ст. 3251.

Согласно п. 2 названных Правил нормативные правовые акты издаются федеральными органами исполнительной власти в виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. Издание нормативных правовых актов в виде писем и телеграмм не допускается. Структурные подразделения и территориальные органы федеральных органов исполнительной власти не вправе издавать нормативные правовые акты.

В соответствии с п. 10 Правил нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций, имеющие межведомственный характер, независимо от срока их действия, в т.ч. акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, подлежат государственной регистрации. Государственная регистрация нормативных правовых актов, согласно п. 11 Правил, осуществляется Минюстом России, которое ведет Государственный реестр нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти. Разъяснения о применении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации утверждены Приказом Минюста России от 14 июля 1999 г. N 217 <1>.

<1> РГ. 1999. 3 августа. N 150.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере закупок товаров и

услуг для государственных и муниципальных нужд, согласно п. 1 Положения о Министерстве экономического развития и торговли Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 августа 2004 г. N 443 <1>, является Минэкономразвития России.

<1> СЗ РФ. 2004. N 36. Ст. 3670.

Следует иметь в виду, что Минэкономразвития России приняло за практику дачу письменных разъяснений по вопросам применения комментируемого Закона (в качестве примера следует назвать письмо от 2 мая 2007 г. N 6121-АШ/Д04 "О мерах по предупреждению неблагоприятных последствий от действий недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по государственным и муниципальным контрактам"), хотя это напрямую данный Закон не предусматривает (в отличие, например, от части первой НК РФ, наделяющей полномочиями Минфин России по даче письменных разъяснений по вопросам применения законодательства о налогах и сборах). Разумеется, такие разъяснения Минэкономразвития России нормативными правовыми актами не являются, тем более что издаются они в виде писем (как говорилось выше, издание нормативных правовых актов в виде писем и телеграмм не допускается).

Определено же понятие нормативного правового акта в разъяснениях, данных п. 12 Постановления Пленума ВС России от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" <1>: под нормативным правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт управомоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом.

<1> РГ. 2003. 25 января. N 15.

4. В ч. 4 комментируемой статьи закреплена стандартная для федерального законодателя норма о соотношении законодательного акта с правилами международных договоров РФ, основанная на положениях ч. 4 ст. 15 Конституции РФ: общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы; если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Как отмечено в преамбуле Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" <1>, международные договоры образуют правовую основу межгосударственных отношений, содействуют поддержанию всеобщего мира и безопасности, развитию международного сотрудничества в соответствии с целями и принципами Устава ООН. Международным договорам принадлежит важная роль в защите основных прав и свобод человека, в обеспечении законных интересов государств. Там же указано, что международные договоры - это существенный элемент стабильности международного правопорядка и отношений России с зарубежными странами, функционирования правового государства.

<1> СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2757.

Федеральный закон "О международных договорах Российской Федерации", как установлено в п. 2 его ст. 1, применяется в отношении международных договоров РФ (межгосударственных, межправительственных договоров и договоров межведомственного характера) независимо от их вида и наименования (договор, соглашение, конвенция, протокол, обмен письмами или нотами, иные виды и наименования международных договоров). Названный Закон в соответствии с п. 3 его ст. 1 распространяется на международные договоры, в которых Россия является стороной в качестве государства - продолжателя СССР.

Следует отметить, что в п. 2 ст. 7 части первой ГК РФ и п. 1 ст. 4 БК РФ содержатся нормы, аналогичные той, которая закреплена в ч. 4 комментируемой статьи. Однако в п. 2 ст. 7 части первой ГК РФ и п. 2 ст. 4 БК РФ прямо установлено, что международные договоры РФ применяются к отношениям, регулируемым данными Кодексами, непосредственно, за исключением случаев, когда из международных договоров следует, что для их применения требуется издание внутригосударственных актов.

Данное положение распространяется и на отношения, регулируемые комментируемым Законом. Согласно п. 3 ст. 5 Федерального закона "О международных договорах Российской Федерации" положения официально опубликованных международных договоров РФ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в России

непосредственно. Там же установлено, что для осуществления иных положений международных договоров РФ принимаются соответствующие правовые акты. Как разъяснено в п. 3 Пленума ВС России от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" <1>, к признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора РФ, относятся, в частности, содержащиеся в договоре указания на обязательства государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств.

<1> РГ. 2003. 2 декабря. N 244.

Статья 3. Государственные нужды и муниципальные нужды

Комментарий к статье 3

1. Часть 1 комментируемой статьи определяет для целей законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понятие "государственные нужды".

Данное понятие, как и понятие "муниципальные нужды", раскрыто путем обозначения признаков потребностей соответствующих субъектов (публично-правовых образований - России, субъектов РФ и муниципальных образований, а также государственных и муниципальных заказчиков). Следует отметить, что слова "нужды" и "потребности" для отношений, связанных с размещением заказов, равнозначны, т.к. их семантические поля для этих целей совпадают. Так, в широко известном словаре русского языка Ожегова С.И. слово "потребность" определено как "надобность, нужда в чем-нибудь, требующая удовлетворения", а слово "нужда" в одном из его значений - "то же, что и потребность" (понятно, что здесь не рассматривается другое значение данного слова - "недостаток в необходимом, бедность"). Тем не менее в правовом регулировании законодатель предпочел использовать понятие "нужды".

Статья 5 Конституции РФ в качестве одной из основ конституционного строя устанавливает, что Россия состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов - равноправных субъектов РФ (ч. 1) и что федеративное устройство России основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти России и органами государственной власти (ч. 3). Соответственно, в комментируемом Законе понятие "государственные нужды" охватывает собой понятия "федеральные нужды" и "нужды субъектов РФ".

Совокупностью признаков, характеризующих потребности в качестве федеральных нужд, согласно ч. 1 комментируемой статьи являются:

в качестве признаков, совокупность которых характеризует потребности в качестве федеральных нужд, в ч. 1 комментируемой статьи указаны:

1) субъект потребности - Россия как публично-правовое образование или государственный заказчик федерального уровня;

2) источник обеспечения потребности - средства федерального бюджета или внебюджетного источника финансирования;

3) предмет потребности - товары, работы, услуги, необходимые для осуществления функций и полномочий России, государственных заказчиков (в т.ч. для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств России, в т.ч. для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Россия.

Как определено в п. 2 ст. 1 Закона 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ), поставки продукции для федеральных государственных нужд осуществляются в целях:

создания и поддержания государственных материальных резервов России;

поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности России;

обеспечения экспортных поставок продукции для выполнения международных экономических, в т.ч. валютно-кредитных, обязательств России;

реализации федеральных целевых программ;

обеспечения иных федеральных государственных нужд.

Признаками, совокупность которых характеризует потребности в качестве нужд субъектов РФ, часть 1 комментируемой статьи называет:

1) субъект потребности - субъект РФ как публично-правовое образование или государственный заказчик регионального уровня;

2) источник обеспечения потребности - средства бюджета субъекта РФ или внебюджетного источника финансирования;

3) предмет потребности - товары, работы, услуги, необходимые для осуществления функций и полномочий субъектов РФ, государственных заказчиков, в т.ч. для реализации региональных целевых программ.

Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из комментируемой статьи исключено указание на то, что государственными нуждами и муниципальными нуждами являются потребности, обеспечиваемые в соответствии с расходными обязательствами соответствующего публично-правового образования - России, субъекта РФ или муниципального образования. Этим же Законом в комментируемую статью включено указание на государственных заказчиков и муниципальных заказчиков (о государственных заказчиках и муниципальных заказчиках см. комментарий к ст. 4 Закона).

Данные изменения предопределены принятием в рамках проведения комплексной реформы бюджетного процесса Федерального закона от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ, изложившего практически полностью в новой редакции БК РФ.

Как установлено в п. 2 ст. 72 БК РФ в действующей редакции, государственные (муниципальные) контракты заключаются и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, кроме случаев, установленных пунктом 3 данной статьи. Согласно новому определению, данному в ст. 6 БК РФ, лимит бюджетных обязательств - это объем прав в денежном выражении на принятие бюджетным учреждением бюджетных обязательств и (или) их исполнение в текущем финансовом году (текущем финансовом году и плановом периоде).

В п. 3 ст. 72 БК РФ установлено, что в случае, если предметами государственного (муниципального) контракта являются поставка товаров в соответствии с государственной программой вооружения, утверждаемой Президентом РФ, а также выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых составляет более трех лет (одного года - в случае утверждения закона субъекта РФ о бюджете субъекта РФ (решения о местном бюджете) на очередной финансовый год), такие государственные (муниципальные) контракты могут заключаться в пределах средств, установленных на соответствующие цели долгосрочными целевыми программами (проектами) и государственной программой вооружения, утверждаемой Президентом РФ, на срок реализации указанных программ (проектов), а также в соответствии с решениями Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, местной администрации, принимаемыми в порядке, определяемом Правительством РФ.

В соответствии с Законом 2007 г. N 63-ФЗ полностью изложена в новой редакции статья 179 БК РФ, чем установлена новая система финансового обеспечения долгосрочных целевых программ (подпрограмм), которая обеспечивает прозрачность отражения долгосрочных целевых программ в бюджетах и бюджетной отчетности, выполнение принятых в установленном порядке соответствующих расходных обязательств, повышение самостоятельности и ответственности главных распорядителей бюджетных средств. Новая редакция ст. 179 БК РФ вступает в силу с 1 января 2009 г. При этом Законом 2007 г. N 63-ФЗ установлено, что Правительство РФ, высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ, местная администрация утверждают порядок принятия решений о разработке долгосрочных целевых программ и их формирования и реализации до 1 декабря 2007 г., а также определяют переходные положения, устанавливающие осуществление бюджетных инвестиций из соответствующих бюджетов в пределах утвержденных бюджетных ассигнований на 2008-й и 2009 годы.

Соответственно, в целях обеспечения действия норм Закона 2007 г. N 63-ФЗ нуждается в изменениях Постановление Правительства РФ от 26 июня 1995 г. N 594 "О реализации Федерального закона "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" <1>, которым наряду с прочим утвержден Порядок разработки и реализации федеральных целевых программ и межгосударственных целевых программ, в осуществлении которых участвует Россия.

<1> СЗ РФ. 1995. N 28. Ст. 2669.

В качестве предмета потребностей, составляющих государственные нужды и муниципальные нужды, в комментируемой статье названы такие виды объектов гражданских прав, как товары, работы и услуги. Понятия "товар", "работа" и "услуга" не определены ни в ГК РФ и БК РФ, на которых основывается комментируемый Закон, ни в комментируемом Законе, ни в иных актах законодательства о размещении заказов, в связи с чем представляется допустимым использовать определения указанных понятий, данные в п. п. 3 - 5 ст. 38 части первой НК РФ для целей налогообложения (тем более что эти определения согласуются с положениями части второй ГК РФ):

товаром признается любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации (п. 3);

работой признается деятельность, результаты которой имеют материальное выражение и могут быть реализованы для удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц (п. 4);

услугой признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности (п. 5).

Следует отметить, что исходя из мнения Минэкономразвития России, выраженного в письме от 10 апреля 2007 г. N Д04-1322 <1> (также направлено письмом Федерального казначейства от 20 апреля 2007 г. N 42-7.1-15/9.1-142 <2>), предмет потребностей, составляющих государственные и муниципальные нужды, товарами, работами и услугами не ограничивается. В частности, в указанном письме идет речь о том, что в соответствии с требованиями комментируемого Закона должно осуществляться размещение заказа на аренду объектов недвижимости.

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

Однако в письме от 2 октября 2007 г. N 14902-АП/Д04 "О разъяснении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ применительно к отношениям, связанным с арендой имущества" <1> Минэкономразвития России указало, что договор аренды не может быть отнесен к договору возмездного оказания услуг, а арендные отношения - к обязательствам, опосредующим возмездное оказание услуг. С учетом этого Минэкономразвития России данным письмом сообщило, что отношения, связанные с арендой недвижимого имущества, не являются предметом регулирования комментируемого Закона и что государственные и муниципальные заказчики не обязаны применять предусмотренные комментируемым Законом процедуры размещения заказов при заключении договоров на аренду недвижимого имущества. Одновременно Минэкономразвития России обратило внимание на то, что согласно ст. 18 Закона о защите конкуренции федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями комментируемого Закона, в т.ч. для оказания услуг по договору лизинга (финансовой аренды).

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

В письме Минэкономразвития России от 18 сентября 2007 г. N 14026-АП/Д04 <1> разъяснено, что к отношениям, связанным с привлечением экспертов, специалистов, переводчиков и иных участников уголовного судопроизводства, назначением адвокатов (защитников) к защите граждан в уголовном судопроизводстве, положения комментируемого Закона не применяются. Одновременно Минэкономразвития России сообщило, что предусмотренные комментируемым Законом процедуры размещения заказов применяются в случаях, когда адвокат привлекается в целях оказания юридической помощи для представления интересов России, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных и муниципальных заказчиков.

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Исполнение государственного или муниципального контракта может предусматривать приобретение заказчиком права на объекты интеллектуальной собственности, которыми согласно п. 1 ст. 1225 части четвертой ГК РФ являются следующие результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана;

1) произведения науки, литературы и искусства;

2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

3) базы данных;

4) исполнения;

5) фонограммы;

6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);

7) изобретения;

8) полезные модели;

9) промышленные образцы;

10) селекционные достижения;

11) топологии интегральных микросхем;

12) секреты производства (ноу-хау);

13) фирменные наименования;

14) товарные знаки и знаки обслуживания;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

Возможность приобретения заказчиком права на объекты интеллектуальной собственности в связи с исполнением государственного или муниципального контракта предусмотрена следующими нормами части четвертой ГК РФ:

исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом, если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит России, субъекту РФ или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и России, исполнителю и субъекту РФ или исполнителю и муниципальному образованию (п. 1 ст. 1298 гл. 70 "Авторское право");

право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежат организации, выполняющей государственный или муниципальный контракт (исполнителю), если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит России, субъекту РФ или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и России, исполнителю и субъекту РФ или исполнителю и муниципальному образованию (п. 1 ст. 1373 гл. 72 "Патентное право");

в случае, когда секрет производства получен при выполнении договора подряда, договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ либо по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, исключительное право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю), если соответствующим договором (государственным или муниципальным контрактом) не предусмотрено иное. В случае, когда секрет производства получен при выполнении работ по договору, заключаемому главным распорядителем или распорядителем бюджетных средств с федеральными государственными учреждениями, исключительное право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором не установлено, что это право принадлежит России (ст. 1471 гл. 75 "Право на секрет производства (ноу-хау)").

2. В ст. 12 Конституции РФ в качестве одной из основ конституционного строя установлено, что местное самоуправление в пределах своих полномочий самостоятельно и что органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Соответственно, комментируемый Закон использует самостоятельное понятие "муниципальные нужды", отделяя его от понятия "государственные нужды".

В качестве признаков, совокупность которых характеризует потребности в качестве муниципальных нужд, часть 2 комментируемой статьи называет:

1) субъект потребности - муниципальное образование или муниципальный заказчик (о муниципальных заказчиках см. комментарий к ст. 4 Закона);

2) источник обеспечения потребности - средства местного бюджета или внебюджетного источника финансирования;

3) предмет потребности - товары, работы, услуги, необходимые для решения вопросов местного значения или осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления, либо функций и полномочий муниципальных заказчиков.

Как определено в ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" <1>, муниципальным образованием является городское или сельское поселение, муниципальный район, городской округ либо внутригородская территория города федерального значения. Там же (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2004 г. N 186-ФЗ <2>) определено, что:

<1> СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3822.

<2> СЗ РФ. 2005. N 1. Ч. 1. Ст. 12.

сельское поселение - это один или несколько объединенных общей территорией сельских населенных пунктов (поселков, сел, станиц, деревень, хуторов, кишлаков, аулов и других сельских населенных пунктов), в которых местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления;

городское поселение - это город или поселок, в которых местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления;

муниципальный район - это несколько поселений или поселений и межселенных территорий, объединенных общей территорией, в границах которой местное самоуправление осуществляется в целях решения вопросов местного значения межпоселенческого характера населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления, которые могут осуществлять отдельные государственные полномочия, передаваемые органам местного самоуправления;

городской округ - это городское поселение, которое не входит в состав муниципального района и органы местного самоуправления которого осуществляют полномочия по решению установленных настоящим Федеральным законом вопросов местного значения поселения и вопросов местного значения муниципального района, а также могут осуществлять отдельные государственные полномочия, передаваемые органам местного самоуправления;

внутригородская территория города федерального значения - это часть территории города федерального значения, в границах которой местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления.

Согласно определению, данному в ч. 1 ст. 2 Закона 2003 г. N 131-ФЗ, вопросы местного значения - это вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией РФ и данным Законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно. С учетом приведенного выше перечня видов муниципальных образований в Законе 2003 г. N 131-ФЗ отдельно установлен перечень вопросов местного значения поселения (ст. 14), муниципального района (ст. 15) и городского округа (ст. 16).

Возможность наделения органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств предусмотрена в ч. 2 ст. 132 Конституции РФ.

Порядок наделения органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями установлен в ст. 19 Закона 2003 г. N 131-ФЗ, согласно ч. 2 которой (в ред. Федерального закона от 29 декабря 2006 г. N 258-ФЗ <1>) наделение органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями России осуществляется федеральными законами и законами субъектов РФ, отдельными государственными полномочиями субъектов РФ - законами субъектов РФ. Наделение органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями иными нормативными правовыми актами не допускается.

<1> СЗ РФ. 2007. N 1. Ч. 1. Ст. 21.

В соответствии с ч. 5 указанной статьи финансовое обеспечение отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления, осуществляется только за счет предоставляемых местным бюджетам субвенций из соответствующих бюджетов. Там же предусмотрено, что органы местного самоуправления имеют право дополнительно использовать собственные материальные ресурсы и финансовые средства для осуществления переданных им отдельных государственных полномочий в случаях и порядке, предусмотренных уставом муниципального образования. Предоставление субвенций местным бюджетам на осуществление органами местного самоуправления отдельных государственных полномочий регулируется положениями ст. 63 Закона 2003 г. N 131-ФЗ и ст. 140 БК РФ.

Поскольку потребности в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления, обеспечиваются за счет средств местных бюджетов (соответствующих субвенций, предоставляемых местным бюджетам), эти потребности согласно ч. 2 комментируемой статьи также являются муниципальными нуждами.

Статья 4. Государственные заказчики и муниципальные заказчики

Комментарий к статье 4

1. Часть 1 комментируемой статьи определяет субъектный состав государственных заказчиков и муниципальных заказчиков - представителей соответствующих публично-правовых образований (России, субъектов РФ и муниципальных образований), заключающих от их имени государственные или муниципальные контракты, т.е. субъектов, представляющих сторону покупателя товара, заказчика работы или услуг в договоре для обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Положения ч. 1 комментируемой статьи основаны на нормах ст. 764 части второй ГК РФ, определяющей стороны государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (см. также комментарий к ст. 2 Закона). В то же время по не вполне понятной причине стороны государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд в § 4 "Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд" гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ не определены.

Следует также отметить, что положения ч. 1 комментируемой статьи согласуются с нормами ст. 125 части первой ГК РФ, определяющей порядок участия публично-правовых образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством:

от имени России и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п. 1);

от имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять указанные права и обязанности органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п. 2);

в случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (п. 3).

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи государственными заказчиками, муниципальными заказчиками (в юридико-технических целях в комментируемом Законе государственные заказчики и муниципальные заказчики обозначаются сокращением "заказчики") могут выступать следующие субъекты:

органы государственной власти;

иные государственные органы;

органы управления государственными внебюджетными фондами;

органы местного самоуправления;

бюджетные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета;

уполномоченные органами государственной власти субъектов РФ или органами местного самоуправления на размещение заказов бюджетные учреждения, иные получатели средств бюджетов субъектов РФ или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Ранее действовавшее положение п. 1 ст. 3 Закона 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд (утратило силу в соответствии с Законом 2006 г. N 19-ФЗ) и положение ст. 2 утратившего силу Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов устанавливали, что государственным заказчиком может быть только федеральный орган исполнительной власти. В то же время статья 764 части второй ГК РФ в ранее действовавшей редакции (т.е. до внесения изменений Законом 2006 г. N 19-ФЗ) предусматривала, что по государственному контракту государственным заказчиком выступают государственный орган, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами.

Органы государственной власти.

Прежде всего, необходимо отметить, что речь идет об органах всех трех ветвей государственной власти, определенных в ст. 10 Конституции РФ, - законодательной, исполнительной и судебной.

Система органов государственной власти включает два уровня - федеральные органы государственной власти и органы государственной власти субъектов РФ.

Государственную власть в России в соответствии с ч. 1 ст. 11 Конституции РФ осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство РФ, суды РФ.

В ч. 2 указанной статьи установлено, что государственную власть в субъектах РФ осуществляют образуемые ими органы государственной власти. Согласно ст. 2 Федерального закона от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" <1> систему органов государственной власти субъекта РФ составляют: законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта РФ; высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ; иные органы государственной власти субъекта РФ, образуемые в соответствии с конституцией (уставом) субъекта РФ. Там же предусмотрено, что конституцией (уставом) субъекта РФ может быть установлена должность высшего должностного лица субъекта РФ.

_____

<1> СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5005.

Иные государственные органы.

Государственные органы в качестве государственных заказчиков указаны в ч. 1 комментируемой статьи в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ (данным Законом так и было указано - "государственные органы" вместо "органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъектов Российской Федерации"; Законом 2007 г. N 218-ФЗ после слов "государственные органы" включено упоминание "(в том числе органы государственной власти)"). Тем самым устранен пробел, заключающийся в том, что не являющиеся органами государственной власти государственные органы, обязанные размещать заказы в порядке, установленном комментируемым Законом, в качестве государственных заказчиков названы не были.

К государственным органам, не являющимся органами государственной власти, в частности, относятся:

на федеральном уровне - Счетная палата РФ, Центральная избирательная комиссия РФ, органы прокуратуры РФ;

на региональном уровне - контрольные органы законодательных (представительных) органов субъектов РФ, избирательные комиссии субъектов РФ.

Органы управления государственными внебюджетными фондами.

Указание на то, что государственными заказчиками могут выступать государственные внебюджетные фонды, включено в ч. 1 комментируемой статьи также в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ в рамках устранения обозначенного выше пробела в правовом регулировании. Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, уточнено, что речь идет об органах управления государственными внебюджетными фондами.

Исходя из положений ст. 144 БК РФ (в ред. Федерального закона от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ) государственные внебюджетные фонды, так же как и государственные органы, имеют два уровня:

федеральный уровень, к которому относятся Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и Федеральный фонд обязательного медицинского страхования;

региональный уровень, к которому относятся территориальные фонды обязательного медицинского страхования.

Органы местного самоуправления.

Согласно ст. 12 Конституции РФ органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. В ч. 1 ст. 131 Конституции РФ установлено, что местное самоуправление осуществляется в городских, сельских поселениях и на других территориях с учетом исторических и иных местных традиций и что структура органов местного самоуправления определяется населением самостоятельно.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (здесь и далее в ред. Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ <1>) структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

_____

<1> СЗ РФ. 2005. N 30. Ч. 1. Ст. 3104.

В ч. 2 указанной статьи установлено, что наличие в структуре органов местного самоуправления представительного органа муниципального образования, главы муниципального образования, местной администрации (исполнительно-распорядительного органа муниципального образования) является обязательным, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом. Там же указано, что Уставом муниципального образования, имеющего статус сельского поселения, может быть предусмотрено формирование исполнительно-распорядительного органа, возглавляемого главой муниципального образования, исполняющим полномочия председателя представительного органа муниципального образования.

Следует отметить, что, как представляется, законодатель устранил обозначенный выше пробел в правовом регулировании не полностью. Так, в перечень заказчиков не включены муниципальные органы, не являющиеся органами местного самоуправления. Речь идет об избирательных комиссиях муниципальных образований, действующих на постоянной основе и являющихся юридическими лицами.

Бюджетные учреждения и иные получатели средств бюджета.

В настоящее время бюджетное учреждение является одним из типов (наряду с автономным учреждением) государственного или муниципального учреждения, которое, в свою очередь, является одним из видов (наряду с частным учреждением) такой организационно-правовой формы некоммерческой организации, как учреждение.

Как установлено в п. 2 ст. 120 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. N 175-ФЗ <1>):

<1> СЗ РФ. 2006. N 45. Ст. 4627.

учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо соответственно Россией, субъектом РФ, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение);

государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным учреждением;

частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества. Порядок финансового обеспечения деятельности государственных и муниципальных учреждений определяется законом.

Указание в ч. 1 комментируемой статьи на "иных" получателей средств бюджета не вполне согласуется с новой редакцией БК РФ (т.е. в ред. Федерального закона от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ).

В ст. 6 БК РФ определено, что получатель бюджетных средств (получатель средств соответствующего бюджета) - это орган государственной власти (государственный орган), орган управления государственным внебюджетным фондом, орган местного самоуправления, орган местной администрации, находящееся в ведении главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств бюджетное учреждение, имеющие право на принятие и (или) исполнение бюджетных обязательств за счет средств соответствующего бюджета.

Отнесение к получателям бюджетных средств только органов государственной власти (органов местного самоуправления) или бюджетных учреждений является одной из новаций Закона 2007 г. N 63-ФЗ. Согласно ранее действовавшей редакции БК РФ получателем бюджетных средств являлась любая организация, в т.ч., например, предоставляющая бюджетным учреждениям коммунальные услуги, получающая субсидии или кредиты из бюджета, и т.д. Однако Законом 2007 г. N 63-ФЗ ограничено понятие "получатель бюджетных средств" организациями, которые имеют право от имени государства или местного самоуправления принимать и исполнять расходные (бюджетные) обязательства.

По мнению авторов законопроекта, принятого в качестве Закона 2007 г. N 63-ФЗ, проведение такой границы открывает возможности для реструктуризации бюджетной сети. Отсутствует необходимость расширять перечень получателей бюджетных средств, например, включая в него организации новых организационно-правовых форм (автономные учреждения или негосударственные некоммерческие организации), предоставляющие государственные (муниципальные) услуги физическим и юридическим лицам. Такие организации будут получать бюджетные средства в виде субсидий, но это не значит, что они будут наделены бюджетными полномочиями как участники бюджетного процесса.

Необходимо обратить внимание на то, что в результате изменений, внесенных в ч. 1 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 53-ФЗ, получатели бюджетных средств федерального бюджета всегда могут выступать государственными заказчиками, а получатели средств бюджетов субъектов РФ или местных бюджетов - только в случае передачи им таких полномочий соответственно органами государственной власти субъектов РФ или органами местного самоуправления.

Соответственно, в настоящее время федеральным органам государственной власти нет необходимости наделять полномочиями на размещение заказов получателей бюджетных средств федерального бюджета при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств федерального бюджета. Такие получатели бюджетных средств наделены указанными полномочиями непосредственно комментируемым Законом. Ранее же, т.е. до принятия Закона 2007 г. N 53-ФЗ, наделение получателей бюджетных средств федерального бюджета полномочиями государственного заказчика на осуществление функций по размещению заказов осуществлялось соответствующими нормативными правовыми актами федеральных органов государственной власти. В качестве примера можно назвать Приказ Росавтодора от 17 января 2007 г. N 4 "О наделении подведомственных федеральному дорожному агентству федеральных государственных учреждений полномочиями по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств" <1>.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Следует также отметить, что, по мнению Минфина России, выраженному в письме от 6 апреля 2007 г. N 02-13-10/833 <1>, бюджетные учреждения созданы для осуществления государственных функций и оказания государственных услуг, из чего следует, что бюджетное учреждение не имеет собственных нужд и в процессе осуществления своих функций не имеет правовых оснований разделять закупки на производимые для собственных и государственных (муниципальных) нужд.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает (говоря строго, подразумевает) создание федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков (в юридико-технических целях в комментируемом Законе такие органы обозначаются сокращением "уполномоченные органы").

В качестве примера такого федерального органа исполнительной власти следует назвать Рособоронпоставку, образованную в соответствии с Указом Президента РФ от 5 февраля 2007 г. N 119 "О Федеральном агентстве по поставкам вооружения, военной, специальной техники и материальных средств" <1>. Рособоронпоставка является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции государственного заказчика по размещению заказов, заключению, оплате, контролю и учету выполнения контрактов по государственному оборонному заказу по всей номенклатуре вооружения, военной, специальной техники и материальных средств, за исключением специальной техники по номенклатуре, определяемой руководителями федеральных органов исполнительной власти, являющихся государственными заказчиками по государственному оборонному заказу.

<1> СЗ РФ. 2007. N 7. Ст. 862.

Согласно ч. 2 комментируемой статьи указанные в ней уполномоченные органы осуществляют функции по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, которые определены решением о создании соответствующего уполномоченного органа, за одним изъятием: уполномоченные органы не наделены и не могут быть наделены создавшими их федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления правом подписания государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Подписание (как представляется, точнее было бы говорить - заключение) государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд входит в полномочия соответствующих государственных или муниципальных заказчиков.

Наряду с прочим часть 2 комментируемой статьи предписывает при создании соответствующего органа, уполномоченного на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, устанавливать в решении о создании такого уполномоченного органа порядок взаимодействия уполномоченного органа и государственных или муниципальных заказчиков.

Статья 5. Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 5

Комментируемая статья определяет одно из ключевых понятий, используемых в комментируемом Законе (достаточно обратить внимание на его название), - "размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд". Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 1 Закона), в юридико-технических целях данное понятие в Законе обозначается сокращением "размещение заказа".

Из положений комментируемой статьи следует, что признаками, совокупность которых характеризует деятельность в качестве размещения заказа, являются:

1) субъект деятельности - государственный заказчик или муниципальный заказчик либо специально созданный федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление функций по размещению заказов (о заказчиках и об уполномоченных органах см. комментарий к ст. 4 Закона);

2) содержание деятельности - осуществляемые в порядке, предусмотренном комментируемым Законом, действия заказчика или уполномоченного органа по определению поставщиков товаров, подрядчиков работ или исполнителей услуг для государственных или муниципальных нужд (о понятии государственных и муниципальных нужд см. комментарий к ст. 3 Закона, об участниках размещения заказов - к ст. 8 Закона);

3) цель деятельности - заключение с поставщиками товаров, подрядчиками работ или исполнителями услуг государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (в юридико-технических целях в комментируемом Законе названные контракты обозначаются сокращением "государственный или муниципальный контракт" или "контракт", о понятии контракта см. комментарий к ст. 9 Закона).

Как следует из комментируемой статьи, процесс размещения заказа завершается заключением государственного или муниципального контракта, а в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 Закона, - заключением также иного гражданско-правового договора. В ч. 4 ст. 9 комментируемого Закона прямо определено, что заказ на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта, а в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 Закона, со дня заключения иных гражданско-правовых договоров (см. комментарий к ст. 9 Закона).

Указание на норму п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона, предусматривающую возможность заключения в рамках деятельности по размещению заказов с поставщиками (исполнителями, подрядчиками) не государственного или муниципального контракта, а иных гражданско-правовых договоров, включено в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ. Данная норма, введенная этим же Законом, допускает 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 Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке (см. комментарий к ст. 55 Закона).

По вопросу определения момента начала процесса размещения заказа могут быть высказаны различные мнения. Например, при размещении заказа путем проведения конкурса таким моментом можно считать принятие решения о создании конкурсной комиссии или опубликование для подготовки к проведению конкурса сообщения о заинтересованности в проведении конкурса или разработку конкурсной документации, или размещение конкурсной документации и т.д. Однако, как представляется, данный вопрос не имеет особого значения. Именно этим можно объяснить то, что законодатель прямо не обозначил, что именно следует считать моментом начала процесса размещения заказа.

Статья 6. Специализированная организация

Комментарий к статье 6

1. Комментируемая статья предусматривает возможность привлечения самостоятельного субъекта - юридического лица для осуществления части функций по размещению заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а также регламентирует порядок привлечения и деятельности такого юридического лица.

Функции по размещению заказа, для осуществления которых может привлекаться юридическое лицо, определены в ч. 1 комментируемой статьи: проведение торгов в форме конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт или аукциона на право заключить государственный или муниципальный контракт (о размещении заказа путем проведения конкурса см. комментарий к гл. 2 Закона, о размещении заказа путем проведения аукциона - к гл. 3 Закона). При этом в указанной норме дана детализация этих функций:

разработка конкурсной документации, документации об аукционе (следует обратить внимание на то, что утверждается конкурсная документация, документация об аукционе согласно ч. 1 ст. 22, ч. 1 ст. 34 комментируемого Закона заказчиком, уполномоченным органом);

опубликование и размещение извещения о проведении открытого конкурса или открытого аукциона;

направление приглашений принять участие в закрытом конкурсе или в закрытом аукционе;

осуществление иных функций, связанных с обеспечением проведения торгов (в качестве таковых следует упомянуть, например, прямо названные в комментируемом Законе функции по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта (официального сайта России, субъекта РФ или муниципального образования в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов).

В комментируемом Законе такое юридическое лицо обозначается сокращением "специализированная организация". Однако, в отличие от других сокращений, используемых в комментируемом Законе, использование данного понятия не ограничивается юридико-техническими целями. Специализированная организация прямо названа в п. 2 ст. 447 части первой ГК РФ наряду с собственником вещи или обладателем имущественного права в качестве возможного организатора торгов, путем проведения которых может быть заключен договор.

Возможность привлечения специализированной организации для осуществления функций по размещению заказа предусматривалась и до принятия комментируемого Закона. Так, в ранее действовавшем положении п. 1 ст. 3 Закона 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд (утратило силу в соответствии с Законом 2006 г. N 19-ФЗ) было установлено, что государственные заказчики могут на договорной основе передавать соответствующим предприятиям, организациям и учреждениям выполнение части своих функций на условиях, предусматриваемых Правительством РФ при утверждении государственных заказчиков. Однако соответствующее постановление Правительства РФ издано так и не было.

Передачу на конкурсной договорной основе государственными заказчиками части своих функций по закупкам продукции для государственных нужд юридическим лицам предусматривал пункт 2 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд. Позднее в ст. 2 утратившего силу Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов говорилось о том, что организатором конкурса может быть не только государственный заказчик в лице федерального органа исполнительной власти, но также и юридическое лицо, которому государственный заказчик на условиях договора передал часть своих функций по проведению конкурса.

Правом привлечения специализированной организации для осуществления функций по размещению заказа согласно ч. 1 комментируемой статьи обладают:

непосредственно государственный заказчик или муниципальный заказчик (о заказчиках см. комментарий к ст. 4 Закона);

уполномоченный орган, т.е. специально созданный федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление функций по размещению заказов. Однако уполномоченный орган вправе привлечь специализированную организацию только в том случае, если такое право предусмотрено решением о создании уполномоченного органа (об уполномоченных органах см. комментарий к ст. 4 Закона).

Наряду с прочим часть 1 комментируемой статьи определяет функции по размещению заказа, осуществление которых специализированной организации передаваться не может. К таковым, в частности, относятся:

создание комиссии по размещению заказа;

определение начальной (максимальной) цены государственного или муниципального контракта, предмета и существенных условий государственного или муниципального контракта;

утверждение проекта контракта, конкурсной документации, документации об аукционе;

определение условий торгов и их изменение;

подписание государственного или муниципального контракта.

Указанные функции (за исключением последней) осуществляются заказчиком или уполномоченным органом, если это определено решением о создании соответствующего уполномоченного органа. Подписание (как представляется, точнее было бы говорить - заключение) государственных или муниципальных контрактов в силу ч. 2 ст. 4 комментируемого Закона осуществляется исключительно государственными или муниципальными заказчиками. Данная функция не может быть передана уполномоченному органу, а тем более - специализированной организации.

2. Как установлено в ч. 1 комментируемой статьи, привлечение заказчиком или уполномоченным органом специализированной организации для осуществления функций по размещению заказа производится на основе государственного или муниципального контракта. Данное положение предопределено нормой п. 2 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которой специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права.

Рассматриваемое положение ч. 1 комментируемой статьи означает, что специализированная организация может привлекаться для осуществления функций по размещению заказа только в порядке, установленном комментируемым Законом. Кроме того, это означает, что осуществление специализированной организацией данных функций представляет собой оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Возможные способы размещения заказа на оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд, как осуществление функций по размещению заказа, определены в ч. 2 комментируемой статьи: проведение торгов (соответственно в форме конкурса или аукциона) либо запрос котировок цен на товары, работы, услуги. Определение способа выбора

специализированной организации зависит от критериев, установленных в ст. ст. 10, 20, 32 и 42 комментируемого Закона.

3. Специализированная организация привлекается для осуществления части функций по размещению заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. Однако это не означает того, что специализированная организация наделяется полномочиями на осуществление функций по размещению заказов от своего имени. Функции, непосредственно перечисленные в ч. 1 комментируемой статьи, специализированная организация в силу прямого указания в ч. 3 данной статьи осуществляет от имени заказчика или уполномоченного органа. Данное положение не противоречит норме п. 2 ст. 447 части первой ГК РФ, согласно которой специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени. В ч. 3 комментируемой статьи также прямо установлено, что при осуществлении специализированной организацией функций по размещению заказа права и обязанности возникают у заказчика или уполномоченного органа.

Предусмотренные в ч. 3 комментируемой статьи особенности регулирования деятельности специализированной организации по осуществлению части функций по размещению заказа предопределяют наличие в заключаемом со специализированной организацией государственном или муниципальном контракте на оказание услуг элементов договора поручения, регулируемого положениями гл. 49 "Поручение" части второй ГК РФ. Как определено в п. 1 ст. 971 ГК РФ, по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Там же установлено, что права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

К договору поручения близки такие договоры, связанные с деятельностью в чужом интересе на основе поручения, как договор комиссии (гл. 51 "Комиссия" части второй ГК РФ) и агентский договор (гл. 52 "Агентирование" части второй ГК РФ). Однако, как следует из положений части второй ГК РФ, названные договоры не вполне соответствуют характеру взаимоотношений между заказчиком или уполномоченным органом и специализированной организацией:

в соответствии с п. 1 ст. 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки;

согласно п. 1 ст. 1005 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

4. По общему правилу, установленному в п. 1 ст. 1064 части второй ГК РФ, вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Однако там же предусмотрено, что законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда.

В рамках данного изъятия часть 4 комментируемой статьи предусматривает солидарную ответственность заказчика, уполномоченного органа за вред, причиненный физическому или юридическому лицу специализированной организацией при осуществлении части функций по размещению заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Необходимо обратить внимание на то, что такая ответственность наступает только в том случае, если вред причинен в результате незаконных действий (бездействия) специализированной организации, совершенных в пределах полномочий, переданных ей заказчиком, уполномоченным органом на основе контракта и связанных с размещением заказа, при осуществлении ею непосредственно перечисленных в ч. 1 комментируемой статьи функций от имени заказчика или уполномоченного органа. Соответственно, причинение специализированной организацией вреда физическому или юридическому лицу в результате действий (бездействия), выходящих за рамки таких полномочий, не влечет наступление солидарной ответственности заказчика, уполномоченного органа. Не влечет наступление такой ответственности (как и ответственности вообще) и причинение вреда специализированной организацией в результате законных действий (бездействия), т.к. согласно п. 3 ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный правомерными действиями,

подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом, а комментируемый Закон таких случаев не предусматривает.

В соответствии с п. 2 ст. 1064 ГК РФ лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Там же установлено, что законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда. Применительно к ответственности, о которой идет речь в ч. 4 комментируемой статьи, это означает, что заказчик, уполномоченный орган освобождаются от солидарной ответственности в случае, если будет доказано отсутствие вины специализированной организации в причинении вреда. Обязанность возмещения вреда при отсутствии вины специализированной организации комментируемый Закон не устанавливает.

Права кредитора при солидарной обязанности должников определены в ст. 323 части первой ГК РФ:

при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (п. 1);

кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью (п. 2).

5. Часть 5 комментируемой статьи запрещает специализированной организации выступать участником размещения заказа, в соответствии с которым эта организация осуществляет указанные непосредственно в ч. 1 данной статьи функции по размещению заказов (об участниках размещения заказов см. комментарий к ст. 8 Закона). Иначе говоря, специализированной организации запрещено принимать участие в торгах (конкурсе или аукционе), для проведения которых она привлекается, и претендовать на заключение государственного или муниципального контракта по результатам этих торгов. Данный запрет дополняется нормой ч. 6 ст. 25 комментируемого Закона, согласно которой участник размещения заказа, который может оказывать влияние на деятельность специализированной организации, не может подать заявку на участие в конкурсе (см. комментарий к указанной статье).

Норма ч. 5 комментируемой статьи соответствует общим антимонопольным требованиям к торгам, установленным Законом о защите конкуренции. Однако в ч. 5 комментируемой статьи речь идет только об одном из таких требований, в то время как согласно ч. 1 ст. 17 названного Закона при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в т.ч.:

1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;

2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов;

4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Нарушение указанных правил в соответствии с ч. 4 указанной статьи является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа (см. комментарий к ст. 10 Закона).

Статья 7. Комиссии по размещению заказов

Комментарий к статье 7

1. Комментируемая статья устанавливает обязательность создания при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд такими способами, как проведение торгов в форме конкурса или аукциона, а также запрос котировок цен на товары, работы, услуги соответственно конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (в юридико-технических целях в комментируемом Законе любая из названных комиссий обозначается сокращением "комиссия"), а также устанавливает общие требования к их формированию и деятельности.

Назначение организатором торгов конкурсной комиссии при проведении торгов в форме конкурса прямо предусмотрено в норме п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ: выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Формирование государственным заказчиком конкурсной комиссии, которая осуществляет вскрытие конвертов с заявками на участие в торгах (конкурсе) и оценку этих заявок и принимает решение о выигравшей заявке (предложении, оферте или котировке), было предусмотрено в п. 42 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд. Там же устанавливалось,

что в состав конкурсной комиссии входит не менее трех должностных лиц заказчика и представители поставщиков. Создание конкурсной комиссии для принятия решения о победителе открытого конкурса предусматривалось и в п. 1 ст. 18 Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов.

Соответственно, обязательность создания аукционной или котировочной комиссии является одной из новелл комментируемого Закона.

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи осуществляющий размещение заказа заказчик или уполномоченный орган обязаны:

принять решение о создании комиссии;

определить состав комиссии и порядок ее работы;

назначить председателя комиссии.

Перечисленные обязанности должны быть исполнены соответственно до опубликования извещения о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, о проведении запроса котировок, о предварительном отборе либо направления приглашений принять участие в закрытом конкурсе или в закрытом аукционе. Данное положение согласуется с нормой п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ, предусматривающей назначение конкурсной комиссии организатором торгов заранее (см. выше), т.е. до проведения торгов.

В соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, часть 2 комментируемой статьи дополнена положением, предоставляющим заказчику, уполномоченному органу формировать комиссию преимущественно из лиц, осуществивших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в сфере размещения заказов для государственных или муниципальных нужд. С 1 января 2009 г. наличие не менее чем одного такого лица в составе комиссии будет обязательным (см. ниже).

3. Часть 3 комментируемой статьи устанавливает минимальное обязательное число членов комиссии - пять человек. Верхний предел количественного состава комиссии комментируемая статья не устанавливает.

С 1 января 2009 г. рассматриваемая норма в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ дополняется положением, устанавливающим, что в состав комиссии должно включаться не менее чем одно лицо, осуществившее профессиональную переподготовку или повышение квалификации в сфере размещения заказов для государственных или муниципальных нужд. До указанной даты согласно ч. 2 комментируемой статьи заказчик, уполномоченный орган только лишь наделяются правом включать преимущественно таких лиц в состав комиссии.

3.1. Включенная в комментируемую статью Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3.1 предусматривает особенности формирования конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для электронных вычислительных машин (далее - ЭВМ), баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В состав такой комиссии в обязательном порядке должны включаться лица творческих профессий в соответствующей области литературы или искусства. При этом также установлено, что число таких должно составлять не менее половины от общего числа членов конкурсной комиссии (3 при количественном составе комиссии 5 или 6 человек, 4 при количественном составе комиссии 7 или 8 человек и т.д.).

Данные положения предопределены положениями включенной в комментируемый Закон этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ новой главой 2.1, устанавливающей особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. В частности, новая статья 31.6 предусматривает особенности оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, предоставленных проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения (см. комментарий к указанной статье).

4. Часть 4 комментируемой статьи содержит положения, направленные на недопущение конфликта интересов при осуществлении комиссией своей деятельности. Как представляется, исходя из общетеоретических положений под конфликтом интересов применительно к работе комиссии следует понимать ситуацию, при которой личная заинтересованность члена комиссии влияет или может повлиять на объективное исполнение им своих обязанностей и при которой возникает или может возникнуть противоречие между личной заинтересованностью члена комиссии и законными интересами заказчика, уполномоченного органа, участника размещения заказа.

К лицам, которые имеют или могут иметь прямую или косвенную заинтересованность и которые в силу этого не могут быть членами комиссии, рассматриваемая норма относит:

физических лиц, непосредственно лично заинтересованных в результатах размещения заказа. При этом прямо указано, что к таким лицам наряду с прочими относятся физические лица,

подавшие заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе или заявки на участие в запросе котировок либо состоящие в штате организаций, подавших указанные заявки;

физических лиц, на которых способны оказывать влияние участники размещения заказа. При этом прямо указано, что к таким лицам наряду с прочими относятся физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами участников размещения заказа;

непосредственно осуществляющих контроль в сфере размещения заказов должностных лиц уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ, органа местного самоуправления. Следует отметить, что положение о недопустимости вхождения указанных лиц в состав комиссии включено в ч. 4 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

Часть 4 комментируемой статьи также определяет правовые последствия выявления в составе комиссии лиц, которые не могут быть членами комиссии. В этом случае заказчик, уполномоченный орган, принявшие решение о создании комиссии, обязаны незамедлительно заменить их иными физическими лицами, которые одновременно соответствуют следующим условиям:

лицо лично не заинтересовано в результатах размещения заказа;

на лицо не способны оказывать влияние участники размещения заказа;

лицо не является непосредственно осуществляющим контроль в сфере размещения заказов должностным лицом органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов (данное требование включено в ч. 4 комментируемой статьи также в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

5. Поскольку комиссию в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи создает (в т.ч. определяет ее персональный состав) заказчик или уполномоченный орган, в ч. 5 данной статьи установлено, что замену члена комиссии вправе произвести только заказчик или уполномоченный орган, принявший решение о создании комиссии. Соответственно, иное лицо или иной орган замену члена комиссии произвести не вправе.

Правило ч. 5 комментируемой статьи подлежит применению как в случае невозможности исполнения членом комиссии своих обязанностей (смерти, по состоянию здоровья, по причине длительного отсутствия и т.д.), так и в предусмотренных в ч. 4 данной статьи случаях, когда заказчик, уполномоченный орган обязан заменить члена комиссии.

6 - 8. В ч. ч. 6, 7 и 8 комментируемой статьи определены перечни функций, осуществляемых соответственно конкурсной комиссией, аукционной комиссией и котировочной комиссией. Следует обратить внимание на то, что данные перечни сформулированы как закрытые, в них не предусмотрено, что соответствующая комиссия может осуществлять иные функции, прямо не указанные в данных нормах.

Конкурсная комиссия согласно ч. 6 комментируемой статьи осуществляет следующие функции:

вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к находящимся в информационной системе общего пользования, поданным в форме электронных документов и подписанным в соответствии с нормативными правовыми актами РФ заявкам на участие в конкурсе (в юридико-технических целях в комментируемом Законе перечисленные действия обозначаются сокращением "вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе");

отбор участников конкурса;

рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе;

определение победителя конкурса;

ведение протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе;

ведение протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе;

ведение протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;

ведение протокола об отказе от заключения контракта.

Осуществление конкурсной комиссией перечисленных функций детализировано соответствующими положениями гл. 2 и 2.1 комментируемого Закона.

В отношении такой функции, осуществляемой конкурсной комиссией, как открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, следует отметить, что понятие информационной системы общего пользования определено в ст. 3 Федерального закона от 10 января 2002 г. N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" <1>: информационная система, которая открыта для использования всеми физическими и юридическими лицами и в услугах которой этим лицам не может быть отказано.

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 127.

Подписание заявок на участие в конкурсе, подаваемых в форме электронных документов, в соответствии с нормативными правовыми актами РФ означает, что такие заявки подписаны электронной цифровой подписью, понятие которой также определено в указанной норме: реквизит электронного документа, предназначенный для защиты данного электронного документа от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе.

Как установлено в п. 1 ст. 4 Федерального закона "Об электронной цифровой подписи", электронная цифровая подпись в электронном документе равнозначна собственноручной подписи в документе на бумажном носителе при одновременном соблюдении следующих условий:

сертификат ключа подписи, относящийся к этой электронной цифровой подписи, не утратил силу (действует) на момент проверки или на момент подписания электронного документа при наличии доказательств, определяющих момент подписания;

подтверждена подлинность электронной цифровой подписи в электронном документе;

электронная цифровая подпись используется в соответствии со сведениями, указанными в сертификате ключа подписи.

В соответствии с ч. 7 комментируемой статьи аукционной комиссией осуществляются:

рассмотрение заявок на участие в аукционе;

отбор участников аукциона;

ведение протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе;

ведение протокола об отказе от заключения контракта.

Более детально осуществление данных функций регламентировано соответствующими положениями гл. 3 комментируемого Закона.

Котировочная комиссия, как установлено в ч. 8 комментируемой статьи, осуществляет следующие функции:

предварительный отбор участников размещения заказа в случаях, предусмотренных комментируемым Законом;

ведение протокола рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе в случаях, предусмотренных комментируемым Законом;

рассмотрение, оценка и сопоставление котировочных заявок;

определение победителя в проведении запроса котировок;

ведение протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок;

ведение протокола об отказе от заключения контракта.

Осуществление котировочной комиссией указанных функций детализируется в соответствующих положениях гл. 4 и 5 комментируемого Закона. Предварительный отбор, о котором говорится в первых из двух названных функций котировочной комиссии, - это проводимый заказчиком, уполномоченным органом на основании ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона предварительный отбор участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Следует отметить, что положения о ведении конкурсной комиссией, аукционной комиссией и котировочной комиссией протокола об отказе от заключения контракта включены в ч. ч. 6 - 8 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Этим же Законом статья 9 комментируемого Закона дополнена новой частью 3.1, предусматривающей случаи составления такого протокола, а также определяет порядок его составления и подписания (см. комментарий к указанной статье).

9. Часть 9 комментируемой статьи предоставляет заказчику, уполномоченному органу право вместо создания отдельно конкурсной комиссии, аукционной комиссии и котировочной комиссии создать единую комиссию, которая будет осуществлять функции всех трех названных комиссий. Такая единая комиссия создается, как правило, для осуществления своей деятельности на постоянной основе. Разумеется, на постоянной основе может действовать и отдельно конкурсная, аукционная или котировочная комиссия, что прямо упоминается в ч. 7 ст. 17 комментируемого Закона.

В качестве примера создания указанной единой комиссии можно привести Приказ Ространснадзора от 4 августа 2006 г. N ВС-244фс <1>, в соответствии с которым образована комиссия Ространснадзора по проведению конкурсов, аукционов, запросов котировок цен на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд, утверждены состав комиссии и Положение о комиссии.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

10. В соответствии с ч. 10 комментируемой статьи определяется кворум для проведения заседания комиссии. Так, заседание комиссии является правомочным (т.е. комиссия вправе осуществлять предусмотренные комментируемой статьей функции) при одновременном выполнении двух условий:

все члены комиссии своевременно уведомлены о месте, дате и времени проведения заседания комиссии. Следует отметить, что в рассматриваемой норме не определено, кто обязан информировать членов комиссии о месте, дате и времени проведения заседания;

на заседании комиссии присутствует не менее половины от общего числа ее членов (3 при количественном составе комиссии 5 или 6 человек, 4 при количественном составе комиссии 7 или 8 человек и т.д.).

Представляется очевидным, что в случае отсутствия кворума для проведения заседания комиссии должен быть осуществлен повторный созыв заседания комиссии.

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 10 комментируемой статьи дополнена положением, прямо запрещающим:

принятие решения членами комиссии путем проведения заочного голосования;

делегирование членами комиссии своих полномочий иным лицам. В силу данного запрета член комиссии не вправе передавать свои полномочия и другому члену комиссии.

Таким образом, обязательным требованием является необходимость личного присутствия членов комиссии на ее заседании.

Статья 8. Участники размещения заказов

Комментарий к статье 8

1. Часть 1 комментируемой статьи определяет субъектный состав участников размещения заказов - кандидатов выступить другой (по отношению к государственным или муниципальным заказчикам, см. комментарий к ст. 4 Закона) стороной государственных или муниципальных контрактов, т.е. потенциальных поставщиков товаров, подрядчиков работ и исполнителей услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Согласно рассматриваемой норме участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Соответственно, лицо становится участником размещения заказов с того момента, когда оно в установленном порядке изъявило желание заключить государственный или муниципальный контракт. В зависимости от способа размещения заказа (см. комментарий к ст. 10 Закона) это может быть подача заявки на участие в конкурсе или аукционе, котировочной заявки. При размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) лицо становится участником размещения заказов с момента, когда заказчик обратился к нему с предложением заключить государственный или муниципальный контракт.

Процесс размещения заказа завершается заключением государственного или муниципального контракта, а в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 Закона, - заключением иных гражданско-правовых договоров (см. комментарий к ст. 5 Закона). Соответственно, участник размещения заказов, с которым заключается контракт (иной гражданско-правовой договор), становится поставщиком (подрядчиком, исполнителем), а другие участники размещения заказов просто перестают быть таковыми.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи участником размещения заказа может быть:

юридическое лицо;

индивидуальный предприниматель;

физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем.

Такой субъектный состав основан на норме п. 1 ст. 764 части второй ГК РФ (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ), согласно которой по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчиком может выступать юридическое или физическое лицо. В то же время по не вполне понятной причине стороны государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд в § 4 "Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд" гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ не определены.

Следует отметить, что в Положении 1997 г. об организации закупки для государственных нужд (п. 4) и Законе 1999 г. о конкурсах на размещение заказов (ст. 2) в качестве участников размещения заказа (там они обозначались как участники процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд и участники конкурса соответственно) названы были только юридические лица и индивидуальные предприниматели. В Законе 1994 г. о поставках

продукции для федеральных государственных нужд в качестве поставщиков продукции для федеральных государственных нужд рассматриваются исключительно организации.

Понятие юридического лица определено в п. 1 ст. 48 части первой ГК РФ: юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Там же установлено, что юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Как предусмотрено в ч. 1 комментируемой статьи, участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо:

от организационно-правовой формы. Виды организационно-правовых форм юридических лиц определены в ст. 50 части первой ГК РФ, предусматривающей деление юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации. В соответствии с п. 2 указанной статьи юридические лица, являющиеся коммерческими организациями (а таковыми согласно п. 1 статьи являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности), могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. В п. 3 этой же статьи (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. N 175-ФЗ) установлено, что юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями (а таковыми согласно п. 1 статьи являются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками), могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом;

от формы собственности. Как установлено в ч. 2 ст. 8 Конституции РФ, в России признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (данная конституционная норма воспроизведена и детализирована в ст. 212 части первой ГК РФ). Следует иметь в виду, что исходя из норм п. 2 ст. 48 и п. 3 ст. 213 части первой ГК РФ об иных формах собственности, нежели частная, можно вести речь лишь применительно к государственным и муниципальным предприятиям, а также учреждениям. Юридические лица всех иных организационно-правовых форм являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям (соответственно, речь идет только о частной собственности);

от места нахождения. Имеется в виду как нахождение юридического лица на территории России (причем в любом месте), так и за ее пределами. Согласно п. 2 ст. 54 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. N 31-ФЗ <1>) место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. В отношении деления организаций на российские и иностранные представляется целесообразным привести норму п. 2 ст. 11 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ <2>), в которой дано определение понятия "организация" для целей налогообложения: юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, филиалы и представительства указанных иностранных лиц и международных организаций, созданные на территории России (иностранные организации);

<1> СЗ РФ. 2002. N 12. Ст. 1093.

<2> СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3436.

от места происхождения капитала. Речь идет о том, что не имеет значения, российское или иностранное юридическое или физическое лицо является инвестором организации. В п. 3 ст. 2 Закона РСФСР от 26 июня 1991 г. N 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" <1> определено, что инвесторы - это субъекты инвестиционной деятельности, осуществляющие вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций и обеспечивающие их целевое использование. Понятие "инвестор" раскрывается также в Федеральных законах от 30 декабря 1995 г. N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции", от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений", от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" и от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации".

<1> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. N 29. Ст. 1005.

Согласно п. 3 ст. 49 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 2 июля 2005 г. N 83-ФЗ <1>), правоспособность юридического лица возникает в момент его создания. Как установлено в п. 2 ст. 51 ГК РФ (в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. N 31-ФЗ), юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

<1> СЗ РФ. 2005. N 27. Ст. 2722.

В соответствии с п. 1 ст. 23 части первой ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Согласно п. 2 указанной статьи глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, государственной регистрацией физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и государственной регистрацией при прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, а также в связи с ведением государственных реестров - Единого государственного реестра юридических лиц и Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, регулирует Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (наименование в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. N 76-ФЗ) <1>, что и указано непосредственно в ч. 1 его ст. 1.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431; 2003. N 26. Ст. 2565.

2. Положение ч. 1 комментируемой статьи о том, что участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо или любое физическое лицо, в т.ч. индивидуальный предприниматель, основано на соответствующих конституционных нормах:

в ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в качестве одной из основ конституционного строя установлено, что в России гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (уместно напомнить, что согласно ч. 1 ст. 1 комментируемого Закона одной из целей его регулирования является обеспечение единства экономического пространства на территории России при размещении заказов);

часть 1 ст. 34 Конституции РФ закрепляет право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Соответственно, часть 2 комментируемой статьи предусматривает возможность ограничения участия в размещении заказов только комментируемым Законом и иными федеральными законами, т.е. актами федерального законодателя. Данное положение согласуется с нормой ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, согласно которой права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов установлены в ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона. Части 2 - 3 указанной статьи также предусматривают случаи установления дополнительных требований Правительством РФ, заказчиком, уполномоченным органом. Однако в силу ч. 4 этой же статьи Правительство РФ, заказчик, уполномоченный орган устанавливать иные требования к участникам размещения заказа не вправе.

Основания отказа в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе или аукционе определены в ч. 1 ст. 12 комментируемого Закона. При этом в ч. 2 данной статьи установлено, что отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям не допускается.

Следует также иметь в виду, что в ст. 13 комментируемого Закона предусмотрен национальный (недискриминационный) режим в отношении товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами в целях размещения заказов. Изъятия из общего правила о применении национального режима в отношении таких товаров (работ, услуг) могут устанавливаться только международным договором РФ, комментируемым Законом или иными федеральными законами.

Статья 9. Государственный или муниципальный контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 9

1. Комментируемая статья посвящена государственному и муниципальному контракту на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В ней дано определение понятия государственного или муниципального контракта, установлен общий порядок и особенности его заключения, изменения, расторжения и исполнения, а также предусмотрена ответственность за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Определение понятию "государственный или муниципальный контракт" дано в ч. 1 комментируемой статьи: договор, заключенный заказчиком от имени России, субъекта РФ или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. В этом определении нашли отражение два признака договора, которые характеризуют его в качестве государственного или муниципального контракта:

1) на стороне покупателя товара, заказчика работ или услуг в договоре выступает государственный или муниципальный заказчик, представляющий соответствующее публично-правовое образование (Россию, субъекта РФ или муниципальное образование). Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 4 и ст. 6 Закона), правом подписания (заключения) контракта обладает только заказчик, вне зависимости от того, осуществлялись ли функции по размещению заказа уполномоченным органом или часть таких функций осуществлялась специализированной организацией;

2) целью заключения договора является обеспечение государственных или муниципальных нужд. Строго говоря, названная цель обозначена непосредственно в названии вида договора - "государственный или муниципальный контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд". Выше говорилось (см. комментарий к ст. 5 Закона), что в комментируемом Законе в юридико-технических целях используется сокращение "государственный или муниципальный контракт". О государственных нуждах и муниципальных нуждах см. комментарий к ст. 3 Закона.

Понятие "государственный или муниципальный контракт" используется в ГК РФ, на положениях которых основывается законодательство РФ о размещении заказов в целом и комментируемый Закон в частности (см. комментарий к ст. 2 Закона).

В положениях § 4 гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ, регламентирующего такой вид договора купли-продажи, как поставка товаров для государственных или муниципальных нужд, используется понятие "государственный или муниципальный контракт на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд". Как определено в ст. 526 ГК РФ (здесь и далее в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ), по такому контракту поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

Наряду с заключением государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд § 4 гл. 30 части второй ГК РФ предусматривает случаи заключения дополнительно договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (см. ниже).

Нормы § 5 гл. 37 "Подряд" части второй ГК РФ, регламентирующего такой вид договора подряда, как подрядные работы для государственных или муниципальных нужд, используется понятие "государственный или муниципальный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд". На основе такого контракта в соответствии с п. 1 ст. 763 ГК РФ осуществляются подрядные строительные работы (статья 740 ГК РФ), проектные и изыскательские работы (статья 758 ГК РФ), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд.

В п. 2 ст. 763 ГК РФ определено, что по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

2. Основания заключения государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд установлены в ст. 527, а порядок заключения такого контракта - в ст. 528 § 4 гл. 30 части второй ГК РФ. К указанным статьям прямо отсылает статья 765 § 5 гл. 37 части второй ГК РФ, определяющая основания и порядок

заключения государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

Как установлено статьей 527 ГК РФ:

государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд. Для государственного или муниципального заказчика, разместившего заказ, заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, если иное не установлено законом (п. 1);

заключение государственного или муниципального контракта является обязательным для поставщика (исполнителя) лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным или муниципальным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного или муниципального контракта (п. 2);

условие о возмещении убытков, предусмотренное пунктом 2, не применяется в отношении казенного предприятия (п. 3);

в отношении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок цен на товары либо лица, с которым в соответствии с законом заключается государственный или муниципальный контракт при уклонении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок цен на товары от заключения государственного или муниципального контракта, не применяется условие о возмещении убытков, предусмотренное пунктом 2, в случае заведомого занижения предлагаемой цены государственного или муниципального контракта (п. 4).

В отношении порядка заключения государственного или муниципального контракта статьей 528 ГК РФ установлено следующее:

проект государственного или муниципального контракта разрабатывается государственным или муниципальным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), если иное не предусмотрено соглашением между ними (п. 1);

сторона, получившая проект государственного или муниципального контракта, не позднее тридцатидневного срока подписывает его и возвращает один экземпляр государственного или муниципального контракта другой стороне, а при наличии разногласий по условиям государственного или муниципального контракта в этот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным или муниципальным контрактом другой стороне либо уведомляет ее об отказе от заключения государственного или муниципального контракта (п. 2);

сторона, получившая государственный или муниципальный контракт с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры по их согласованию с другой стороной и известить другую сторону о принятии государственного или муниципального контракта в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий или истечении этого срока неурегулированные разногласия по государственному или муниципальному контракту, заключение которого является обязательным для одной из сторон, могут быть переданы другой стороной не позднее тридцати дней на рассмотрение суда (п. 3);

в случае, когда государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов на размещение заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный контракт должен быть заключен не позднее двадцати дней со дня проведения торгов (п. 4);

если сторона, для которой заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении этой стороны заключить государственный или муниципальный контракт (п. 5).

Статья 529 ГК РФ регламентирует заключение договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд:

если государственным или муниципальным контрактом предусмотрено, что поставка товаров осуществляется поставщиком (исполнителем) определяемому государственным или муниципальным заказчиком покупателю по договорам поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный заказчик не позднее тридцатидневного срока со дня подписания государственного или муниципального контракта направляет поставщику (исполнителю) и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю). Извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю), выданное государственным или муниципальным заказчиком в соответствии с государственным или муниципальным контрактом, является основанием заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (п. 1);

поставщик (исполнитель) обязан направить проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд покупателю, указанному в извещении о прикреплении, не позднее тридцати дней со дня получения извещения от государственного или муниципального заказчика, если иной порядок подготовки проекта договора не предусмотрен государственным или муниципальным контрактом либо проект договора не представлен покупателем (п. 2);

сторона, получившая проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, подписывает его и возвращает один экземпляр другой стороне в течение тридцати дней со дня получения проекта, а при наличии разногласий по условиям договора в этот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным договором другой стороне (п. 3);

сторона, получившая подписанный проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры по согласованию условий договора с другой стороной и известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. Неурегулированные разногласия в тридцатидневный срок могут быть переданы заинтересованной стороной на рассмотрение суда (п. 4);

если поставщик (исполнитель) уклоняется от заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора (п. 5).

В силу отсылочных норм п. 2 ст. 525 § 4 гл. 30 и ст. 768 § 5 гл. 37 ГК РФ в части, не урегулированной приведенными положениями, при заключении государственного или муниципального контракта подлежат применению нормы комментируемого Закона, что и предусмотрено в ч. 2 комментируемой статьи. Также подлежат применению нормы иных федеральных законов, составляющих законодательство РФ о размещении заказов, но только в части, не противоречащей комментируемому Закону (см. комментарий к ст. 2 Закона).

3. По общему правилу при размещении заказа путем проведения конкурса или аукциона либо запроса котировок заключение государственного либо муниципального контракта является обязательным для заказчика и победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок (при уклонении победителя от заключения контракта - с иным участником размещения заказа).

Однако часть 3 комментируемой статьи предусматривает изъятия из данного правила. В этой норме определены случаи, в которых заказчик обязан отказаться от заключения государственного или муниципального контракта с таким лицом. Следует отметить, что до внесения Законом 2007 г. N 53-ФЗ изменений в ч. 3 статьи в ней говорилось не об обязанности, а о праве заказчика отказаться от заключения контракта. Соответственно, со вступлением в силу Закона 2007 г. N 53-ФЗ рассматриваемая норма приобрела императивный характер.

Случаями, в которых заказчик обязан отказаться от заключения государственного или муниципального контракта, согласно ч. 3 комментируемой статьи являются наличие любого из следующих установленных в отношении участников размещения заказа обстоятельств:

1) проведение ликвидации юридических лиц или принятия арбитражным судом решения о признании юридических лиц, индивидуальных предпринимателей банкротами и об открытии конкурсного производства.

Исходя из п. 2 ст. 61 части первой ГК РФ факт проведения ликвидации юридического лица устанавливается наличием решения его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, о ликвидации юридического лица, или наличием вступившего в законную силу решения суда о ликвидации юридического лица. В первом случае (при добровольной ликвидации) налогоплательщики-организации в соответствии с подп. 4 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ) обязаны письменно сообщать о ликвидации организации в срок не позднее трех дней со дня принятия такого решения в налоговый орган по месту своего нахождения (форма такого сообщения утверждена Приказом ФНС России от 9 ноября 2006 г. N САЭ-3-09/778@ <1>). Соответственно, сведениями о ликвидации юридического лица располагают налоговые органы. В случае же ликвидации юридического лица по решению суда (принудительная ликвидация) соответствующими сведениями располагают суды общей юрисдикции и арбитражные суды (в зависимости от подведомственности дел).

<1> Документы и комментарии. 2006. N 23.

Факт признания юридического лица или индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства устанавливается наличием решения арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Кроме того, согласно п. 1 ст. 54 Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"

<1> сведения о принятии такого решения публикуются в порядке, установленном статьей 28 названного Закона. В соответствии с п. 1 указанной статьи сведения публикуются в официальном издании, определенном Правительством РФ. В п. 6 ст. 231 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" предусмотрено, что до определения Правительством РФ такого официального издания сведения подлежат опубликованию в "Российской газете".

<1> СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190.

Следует обратить внимание на то, что п. 1 ч. 3 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ изложен в новой редакции. Ранее в нем говорилось не о случаях принятия решения о признании юридических лиц, индивидуальных предпринимателей банкротами, а о проведении в отношении их процедуры банкротства. Соответственно, согласно действующей редакции рассматриваемой нормы применение таких процедур банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление или мировое соглашение, отказ в заключении контракта повлечь не может;

2) приостановление деятельности в порядке, предусмотренном КоАП РФ.

Административное приостановление деятельности в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 3.2 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 9 мая 2005 г. N 45-ФЗ <1>) является одним из видов административных наказаний, которые могут устанавливаться и применяться за совершение административных правонарушений. Как определено в ч. 1 ст. 3.12 КоАП РФ, административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

<1> СЗ РФ. 2005. N 19. Ст. 1752.

Факт административного приостановления деятельности устанавливается наличием вступившего в законную силу постановления судьи о назначении данного административного наказания, а также материалами исполнительного производства, которое ведет судебный пристав-исполнитель, исполняющий в соответствии со ст. 32.12 КоАП РФ данное постановление;

3) предоставление заведомо ложных сведений, содержащихся в документах, поданных на участие в конкурсе (ч. 3 ст. 25 Закона) или аукционе (ч. 2 ст. 35 Закона).

Для установления такого факта необходимо, во-первых, доказательство недостоверности (ложности) сведений, включенных в поданные на участие в конкурсе или аукционе документы, и, во-вторых, доказательство осведомленности участника размещения заказа о недостоверности (ложности) этих сведений;

4) нахождение имущества под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения контракта балансовая стоимость арестованного имущества превышает 25% балансовой стоимости активов по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

Факт нахождения имущества под арестом устанавливается наличием вступившего в законную силу решения суда об аресте имущества (следует отметить, что в данном случае использовано общее понятие "решение суда", охватывающее как собственно решения суда, так и иные формы судебных актов - постановления, определения), а также материалами исполнительного производства, которое ведет судебный пристав-исполнитель, исполняющий данное решение. Для соотнесения балансовой стоимости арестованного имущества с балансовой стоимостью активов необходима бухгалтерская отчетность организации за последний завершенный отчетный период. Необходимо иметь в виду, что граждане, в т.ч. индивидуальные предприниматели, вести бухгалтерский учет и, соответственно, составлять и представлять бухгалтерскую отчетность не обязаны;

5) наличие задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, при условии, что данное лицо не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством РФ (следует отметить, что пункт 5 включен в ч. 3 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

Факт наличия задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды устанавливается по данным налоговых органов. Следует также отметить, что Приказом ФНС России от 4 апреля 2005 г. N САЭ-3-01/138@ <1> утверждены формы N 23 (полная) и N 23-а (краткая) "Акта сверки

расчетов налогоплательщика по налогам, сборам и взносам" и формы N 39-1 и N 39-1ф "Справки о состоянии расчетов по налогам, сборам и взносам". Приказом ФНС России от 23 мая 2005 г. N ММ-3-19/206@ <2> утверждена форма Справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций. Для соотнесения суммы задолженности с балансовой стоимостью активов необходима бухгалтерская отчетность организации за последний завершенный отчетный период. Необходимо иметь в виду, что, как говорилось выше, граждане, в т.ч. индивидуальные предприниматели, вести бухгалтерский учет и, соответственно, составлять и представлять бухгалтерскую отчетность не обязаны.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> Налогообложение. 2005. N 4.

Обжалование задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды означает подачу жалобы на ненормативный правовой акт налогового органа или заявления об оспаривании такого акта в вышестоящий налоговый орган либо в арбитражный суд или суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном частью первой НК РФ, АПК РФ или ГПК РФ.

Реализацию положений ч. 3 комментируемой статьи обеспечивает норма ч. 3 ст. 12 комментируемого Закона, согласно которой заказчик, уполномоченный орган вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения о проведении ликвидации участника размещения заказа - юридического лица, подавшего заявку на участие в конкурсе или заявку на участие в аукционе, о принятии арбитражным судом решения о признании такого участника - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, о приостановлении деятельности такого участника в порядке, предусмотренном КоАП РФ, о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб. Там же установлено, что указанные органы и организации в течение десяти дней обязаны предоставить необходимые сведения по запросу заказчика, уполномоченного органа (см. комментарий к ст. 12 Закона).

3.1. Включенная в комментируемую статью Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3.1 предусматривает новую процедуру, осуществляемую в случае отказа от заключения контракта по основаниям, предусмотренным частью 3 данной статьи.

Протокол об отказе от заключения контракта составляется конкурсной, аукционной или котировочной комиссией, что предусмотрено как в рассматриваемой норме, так и в новой редакции ч. ч. 6 - 8 ст. 7 комментируемого Закона.

Указанный протокол должен быть составлен не позднее дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных частью 3 комментируемой статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, т.е. практически немедленно.

В протоколе об отказе от заключения контракта в обязательном порядке должны быть указаны:

сведения о месте, дате и времени составления протокола;

сведения о лице, с которым заказчик отказывается заключить контракт;

сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта;

реквизиты документов, подтверждающих такие факты.

Протокол об отказе от заключения контракта должен быть подписан всеми присутствующими на заседании членами конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, а также заказчиком в день составления такого протокола.

Установлено составление протокола в двух экземплярах:

один экземпляр (независимо какой) протокола подлежит хранению у заказчика;

другой экземпляр протокола заказчик обязан передать в течение двух рабочих дней со дня подписания протокола лицу, которому отказано в заключении контракта.

Кроме того, заказчик обязан разместить протокол об отказе от заключения контракта в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола, на официальном сайте России, субъекта РФ или муниципального образования в сети Интернет, предназначенного для размещения информации о размещении заказов (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

4. По правилам ч. 4 комментируемой статьи определяется момент размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд:

по общему правилу заказ признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд;

в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, заказ признается размещенным со дня заключения иных гражданско-правовых договоров, нежели государственный или муниципальный контракт, т.е. договора купли-продажи, договора подряда, договора возмездного оказания услуг и т.д. Данное изъятие из общего правила включено в ч. 4 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 53-ФЗ, которым и введен пункт 14 в ч. 2 ст. 55 Закона. Указанная норма допускает 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 Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке (см. комментарий к ст. 55 Закона).

Заключение государственного или муниципального контракта (в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 Закона, - иных гражданско-правовых договоров) согласно ст. 5 комментируемого Закона является целью размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (см. комментарий к ст. 5 Закона).

Об установленном в ГК РФ порядке заключения государственного или муниципального контракта см. выше. Общие положения о моменте заключения договора, которые подлежат применению при заключении в случаях, предусмотренных пунктом 14 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, содержатся в ст. 433 части первой ГК РФ:

договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту (офертой согласно п. 1 ст. 435 ГК РФ признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение), ее акцепта (акцептом согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии) (п. 1);

если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (п. 2);

договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (п. 3).

Как разъяснено в п. 57 Постановления Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 1 июля 1996 г. N 6/8, договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта при условии, что акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока, а при отсутствии в оферте срока для акцепта - до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами. Если срок для акцепта не определен ни самой офертой, ни законом или иными правовыми актами, договор считается заключенным при условии, что акцепт получен в течение нормально необходимого для этого времени (п. 1 ст. 433, ст. 440, п. 1 ст. 441 ГК РФ). Там же разъяснено, что в случае, если в оферте, законе, иных правовых актах, помимо срока для акцепта оферты, определен срок для ее рассмотрения и извещение об акцепте направлено адресату в пределах указанного срока, договор должен признаваться заключенным даже в том случае, если извещение об акцепте получено адресатом с опозданием, за исключением случаев, когда сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении ее акцепта с опозданием (ст. 442 ГК РФ).

4.1. Во введенной в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ части 4.1 комментируемой статьи воспроизведена норма ст. 532 ГК РФ (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ), согласно которой при поставке товаров покупателям по договорам поставки товаров для государственных или муниципальных нужд оплата товаров производится покупателями по ценам, определяемым в соответствии с государственным или муниципальным контрактом (там же указано, что государственным или муниципальным контрактом может быть предусмотрен иной порядок определения цен и расчетов). При этом данная норма распространена и на выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Часть 4.1 комментируемой статьи в качестве общего правила также устанавливает, что цена государственного или муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения. При этом в рамках приведенного выше изъятия из нормы ст. 532 ГК РФ определен исчерпывающий перечень случаев, в которых цена контракта может изменяться в ходе его исполнения. Данные случаи предусмотрены нормами, введенными Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ, - пунктом 2.1 ч. 2 ст. 55 Закона (при исполнении договора энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии), а также частями 4.2, 6, 6.2 - 6.4 комментируемой статьи.

4.2. Часть 4.2 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, определяет особенности исполнения государственного или муниципального контракта на выполнение работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг.

В случае если в конкурсной документации, документации об аукционе при размещении заказа на выполнение таких работ, оказания таких услуг указывались цена запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, цена единицы услуги и (или) работы, то в соответствии с рассматриваемой нормой те цены, которые указаны лицом, с которым заключается контракт, в заявке на участие в конкурсе или при проведении аукциона, являются твердыми и не могут изменяться в ходе исполнения такого контракта.

Также установлено, что оплата выполнения таких работ, оказания таких услуг осуществляется по цене единицы услуги и (или) работы исходя из объема фактически оказанных услуг, выполненных работ, по цене каждой запасной части к технике, к оборудованию исходя из количества запасных частей, поставки которых осуществлялись в ходе исполнения контракта, но в размере, не превышающем начальной (максимальной) цены контракта, указанной в конкурсной документации, документации об аукционе. Указание при размещении заказов путем проведения торгов начальной (максимальной) цены поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе предусмотрено в ч. 2.1 ст. 10 комментируемого Закона.

5. В ч. 5 комментируемой статьи установлен исчерпывающий перечень норм комментируемого Закона, предусматривающих условия государственного или муниципального контракта, изменение которых не допускается при заключении и исполнении контракта ни по соглашению сторон, ни в одностороннем порядке (при этом указано на исключения, которые предусмотрены частями 6 - 6.6 и 8.1 комментируемой статьи).

Тем самым определен перечень императивных норм, представляющих собой согласно п. 1 ст. 422 части первой ГК РФ обязательные для сторон правила, установленные законом и иными правовыми актами, которым должен соответствовать договор.

Как установлено в указанной норме, договор должен соответствовать императивным нормам, действующим в момент его заключения. Учитывая, что Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ в комментируемый Закон внесены значительные изменения (в т.ч. введен ряд норм императивного характера), особое значение приобретает норма п. 2 ст. 422 ГК РФ, согласно которой в случае, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В случае, когда содержание соответствующего условия законом или иными правовыми актами не предписано (ст. 422 ГК РФ), условия договора согласно п. 4 ст. 421 части первой ГК РФ определяются по усмотрению сторон. Там же установлено, что в случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

В п. 5 ст. 421 ГК РФ предусмотрено, что в случае, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Обычаем делового оборота согласно п. 1 ст. 5 ГК РФ признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. В соответствии с п. 2 указанной статьи обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Как разъяснено в п. 4 Постановления Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 1 июля 1996 г. N 6/8, под обычаем делового оборота, который в силу статьи 5 ГК РФ может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, например традиции исполнения тех или иных обязательств и т.п. Там же указано, что обычай делового оборота может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе (опубликован в печати, изложен во вступившем в законную силу решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства, и т.п.).

В ч. 2 ст. 7.32 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность должностного лица заказчика за изменение условий государственного или муниципального контракта, в т.ч. увеличение цены товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена федеральным законом. Часть 3 указанной статьи предусматривает повышенную ответственность за те же действия, которые привели к дополнительному расходованию средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ или

уменьшению количества поставляемых товаров, объема выполняемых работ, оказываемых услуг для государственных или муниципальных нужд.

6. Часть 6 комментируемой статьи определяет правила, которые могут быть применены при увеличении или уменьшении потребности в товарах, работах, услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых заключен государственный или муниципальный контракт.

Так, предусмотрено право заказчика изменить (увеличить или уменьшить) в ходе исполнения контракта предусмотренные контрактом количество товаров, объем работ, услуг в следующих случаях:

при изменении потребности в товарах, работах, услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых заключен контракт;

при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, услугами, предусмотренными контрактом (в указанном случае речь идет, разумеется, только об увеличении количества товаров, объема работ, услуг).

Количество товаров, объем работ, услуг может быть изменено заказчиком только в случае, если это предусмотрено конкурсной документацией, только по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) и только в пределах до 10% предусмотренного контрактом количества товаров, объема работ, услуг.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, с 1 января 2009 г. рассматриваемая норма изложена в новой редакции. Согласно данной редакции заказчик вправе изменить объем (также при условии, если это предусмотрено конкурсной документацией, также по согласованию с исполнителем, подрядчиком, также не более чем на 10%) только научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, аварийно-спасательных работ, реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда РФ, документов Архивного фонда РФ, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов, медицинских, аудиторских услуг.

В ч. 6 комментируемой статьи также предусмотрено право заказчика по согласованию с поставщиком в ходе исполнения контракта изменить не более чем на 10% количество всех предусмотренных контрактом товаров при изменении потребности в товарах, на поставку которых заключен контракт, в следующих случаях:

если это предусмотрено документацией об аукционе. В соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, с 1 января 2009 г. такой случай также может быть предусмотрен конкурсной документацией;

в случае, если заказ размещается у единственного поставщика в соответствии с п. 16 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, т.е. при размещении заказа на поставку российских вооружения и военной техники, которые не имеют российских аналогов и производство которых осуществляется единственным производителем, у поставщика таких вооружения и военной техники, включенного в реестр единственных поставщиков таких вооружения и военной техники. Согласно указанной норме государственный контракт на поставку таких российских вооружения и военной техники заключается по цене, определяемой порядком ее формирования, который устанавливает Правительство РФ (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи при поставке дополнительного количества товаров, выполнении дополнительного объема работ, оказании дополнительного объема услуг в указанных выше случаях заказчик вправе по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) изменить (соответственно, увеличить) первоначальную цену контракта пропорционально количеству таких товаров, объему таких работ, услуг.

При внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в поставке таких товаров, выполнении таких работ, оказании таких услуг заказчик согласно рассматриваемой норме обязан изменить цену контракта, т.е. уменьшить по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) первоначальную цену контракта пропорционально уменьшаемому количеству товаров, объему работ, услуг.

Поскольку изменение предусмотренного контрактом количества товаров, объема работ, услуг допускается только до 10%, изменение первоначальной цены контракта также возможно только в пределах 10%.

Часть 6 комментируемой статьи также содержит правило определения цены единицы дополнительно поставляемого товара и цены единицы товара при сокращении потребности в поставке части такого товара: такие цены должны определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара. Иначе говоря, изменение цены единицы товара при поставке дополнительного количества товаров или сокращении потребности в поставке части такого товара не допускается. Представляется очевидным, что рассматриваемое правило распространяется и на случаи выполнения дополнительного объема работ, оказания дополнительного объема услуг и сокращения потребности в выполнении работ, оказании услуг.

В ч. 10 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения установлено, что до 1 января 2009 г. (т.е. в течение трех лет с момента вступления в силу комментируемого Закона) в случае, если это предусмотрено документацией об аукционе, заказчик по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в ходе исполнения контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства вправе изменить не более чем на 10% предусмотренный контрактом объем работ при изменении потребности в работах, на выполнение которых заключен контракт, или при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, предусмотренными контрактом. При выполнении дополнительного объема таких работ заказчик по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) вправе изменить первоначальную цену контракта пропорционально объему таких работ, но не более чем на 10% этой цены контракта, а при внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в выполнении таких работ заказчик обязан изменить цену контракта указанным образом (см. комментарий к указанной статье).

6.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 6.1 комментируемой статьи устанавливает запрет на перемену поставщика (исполнителя, подрядчика) при исполнении государственного или муниципального контракта.

Исключением из данной императивной нормы являются предусмотренные в ней же случаи, когда в результате реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения образуется новое юридическое лицо, являющееся правопреемником поставщика (исполнителя, подрядчика) по контракту. В этих случаях данное лицо является новым поставщиком (исполнителем, подрядчиком) по контракту. Необходимо обратить внимание на то, что при реорганизации юридического лица - поставщика (исполнителя, подрядчика) в форме разделения или выделения вновь возникшие юридические лица быть новым поставщиком (исполнителем, подрядчиком) по контракту не могут.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц определено в ст. 58 части первой ГК РФ, среди положений которой для применения нормы ч. 6.1 комментируемой статьи необходимо учитывать следующие:

при преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 5);

при слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом (п. 1);

при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 2).

В п. 1 ст. 59 ГК РФ установлено, что передаточный акт должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. В соответствии с п. 2 указанной статьи передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Согласно положениям ст. 16 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (наименование в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. N 76-ФЗ), основанной на норме п. 4 ст. 57 части первой ГК РФ:

реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо - прекратившим свою деятельность (п. 1);

реорганизация юридических лиц в форме слияния считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридические лица, реорганизованные в форме слияния, считаются прекратившими свою деятельность (п. 2);

реорганизация юридического лица в форме присоединения с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц считается завершенной (п. 5).

6.2 - 6.3. Включенные в комментируемую статью в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ части 6.2 и 6.3 комментируемой статьи определяют способ разрешения ситуации, когда выполнение дорогостоящего государственного или муниципального контракта на выполнение работ (следует обратить внимание на то, что о поставках товаров и об оказании услуг в данных нормах ничего не говорится), заключенного на срок не менее чем три года, невозможно вследствие существенного возрастания стоимости подлежащих выполнению работ.

В указанном случае цена такого контракта в зависимости от того, выполнение работ для каких нужд предусматривает такой контракт - федеральных нужд, нужд субъекта РФ или муниципальных нужд, - может быть изменена на основании соответственно решения Правительства РФ, закона субъекта РФ, решения представительного органа местного самоуправления.

В качестве критерия отнесения такого контракта к дорогостоящему определены следующие минимальные цены контракта на выполнение работ:

работ для федеральных нужд - 10 млрд. руб.;

работ для нужд субъекта РФ - 1 млрд. руб.;

работ для муниципальных нужд - 500 млн. руб.

6.4. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 6.4 комментируемой статьи предусматривает обязанность заказчика в случае изменения в соответствии с законодательством РФ регулируемых государством цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий, цен и тарифов в области газоснабжения, тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса изменить цену исполняемого государственного или муниципального контракта, заключенного на основании п. 1 или п. 2 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, т.е. контракта, заключенного в результате размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если:

поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом "О естественных монополиях";

осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа) по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам).

Заказчик обязан изменить цену такого контракта соответственно размеру изменения тарифов на соответствующие товары и услуги организаций коммунального комплекса, цен и тарифов в области газоснабжения, цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий, т.е. пропорционально такому изменению.

6.5. Часть 6.5 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусматривает право заказчика при заключении государственного или муниципального контракта увеличить количество поставляемого товара (следует обратить внимание на то, что об увеличении объема выполняемых или оказываемых услуг в данной норме ничего не говорится) на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта и начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота).

Воспользоваться таким правом заказчик может только при одновременном соблюдении следующих двух условий:

данное право заказчика должно быть предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе;

увеличение количества поставляемого товара должно быть согласовано с участником размещения заказа, с которым в соответствии с комментируемым Законом заключается соответствующий контракт на поставку товаров.

В рассматриваемой норме также установлен предел цены единицы дополнительно поставляемого товара: цена не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены контракта, указанной в заявке на участие в конкурсе или предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт, на количество товара, указанное в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона. Соответственно, не допускается увеличение цены единицы дополнительно поставляемого товара по сравнению с ценой, по которой участник размещения заказа намеревался поставить товары в случае заключения контракта.

6.6. В соответствии с ч. 6.6 комментируемой статьи, введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, при перемене государственного или муниципального заказчика по контракту права и обязанности заказчика по такому контракту переходят к новому заказчику в том же объеме и на тех же условиях.

Перемена государственного или муниципального заказчика по контракту может иметь место, в частности:

при преобразовании, иной реорганизации органа государственной власти, иного государственного органа, органа государственного внебюджетного фонда, органа местного самоуправления;

при реорганизации бюджетного учреждения, иного получателя бюджетных средств - юридического лица;

при передаче органом государственной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления полномочий на размещение государственного или муниципального заказа от одного бюджетного учреждения или иного получателя бюджетных средств к другому.

7. В ч. 7 комментируемой статьи предусмотрена особенность заключения государственного или муниципального контракта на поставку энергетических ресурсов: государственный или муниципальный заказчик при разработке проекта такого контракта обязан основываться на объеме потребления энергетических ресурсов, согласованном в предусмотренном законодательством РФ порядке.

Энергоснабжение регламентировано положениями § 6 гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ. Как определено в п. 1 ст. 539 ГК РФ, по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В п. 1 ст. 541 ГК РФ (в ред. Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 37-ФЗ <1>) установлено, что энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Согласно п. 2 указанной статьи договором энергоснабжения может быть предусмотрено право абонента изменять количество принимаемой им энергии, определенное договором, при условии возмещения им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве.

<1> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1179.

Устанавливает правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в т.ч. производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической и тепловой энергии Федеральный закон от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" <1>, что и указано в его ст. 1.

<1> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1177.

7.1. Часть 7.1 комментируемой статьи предусматривает особенность определения начальной (максимальной) цены государственного контракта и цены государственного контракта, заключаемого при размещении заказа на оказание услуг связи федеральным органом исполнительной власти, в ведении которого находятся сети связи специального назначения, предназначенные для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, и который выступает государственным заказчиком.

Начальная (максимальная) цена такого государственного контракта, а также цена государственного контракта в случае размещения заказа указанным органом у единственного исполнителя подлежат определению в порядке, установленном Правительством РФ. Часть 7.1 комментируемой статьи также устанавливает, что начальная (максимальная) цена указанного в ней государственного контракта, а также цена государственного контракта в случае размещения заказа у единственного исполнителя должны определяться исходя из необходимости компенсации экономически обоснованных затрат, связанных с оказанием данных услуг, и возмещения обоснованной нормы прибыли (рентабельности) от капитала, используемого при оказании данных услуг.

Рассматриваемая норма включена в комментируемую статью в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ, которым закон также дополнен новой статьей 55.1, определяющей особенности размещения заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя (см. комментарий к указанной статье).

Однако необходимость закрепления рассматриваемой нормы вызвана не включением в комментируемый Закон новой статьи 55.1, а внесением Федеральным законом от 26 июля 2006 г. N 132-ФЗ <1> в Федеральный закон от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи" <2> изменений, направленных на создание условий для стабильного и бесперебойного обеспечения потребностей органов власти в области обороны страны, безопасности государства и правопорядка услугами связи.

<1> СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3431.

<2> СЗ РФ. 2003. N 28. Ст. 2895.

В частности, в Федеральный закон "О связи" включена новая статья 51.1, определяющая особенности оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка. Согласно п. 2 указанной статьи цены на услуги связи, оказываемые для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, должны определяться государственным контрактом исходя из необходимости компенсации экономически обоснованных затрат, связанных с оказанием данных услуг связи, и возмещения обоснованной нормы прибыли (рентабельности) от капитала, используемого при оказании данных услуг связи.

Детализируя данную норму, часть 7.1 комментируемой статьи наделяет полномочиями на установление начальной (максимальной) цены государственного контракта, а также цены государственного контракта в случае размещения заказа у единственного исполнителя Правительство РФ. Сведений об издании Правительством РФ непосредственно во исполнение данного предписания соответствующего постановления до настоящего времени нет. Однако Постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 656 утверждены Правила определения начальной цены государственного контракта при размещении государственного оборонного заказа путем проведения торгов, а также цены государственного контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) <1>. Указанное Постановление издано на основании согласующейся с ч. 7.1 комментируемой статьи нормы п. 5 ст. 3 Федерального закона "О государственном оборонном заказе" (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ), в соответствии с которой при размещении оборонного заказа определение начальной цены государственного контракта, а также определение цены государственного контракта в случае размещения оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется в порядке, определяемом Правительством РФ.

<1> СЗ РФ. 2006. N 46. Ст. 4803.

Следует также упомянуть и об иных предусмотренных в ст. 51.1 Федерального закона "О связи" особенностях оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка.

Так, в соответствии с п. 1 указанной статьи федеральный орган исполнительной власти в области связи по согласованию с федеральными органами исполнительной власти, в ведении которых находятся сети связи специального назначения, предназначенные для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, вправе установить дополнительные требования к сетям связи, входящим в состав сети связи общего пользования и используемым для оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка. Там же установлено, что в случае, если обязанность по оказанию таких услуг связи в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд возлагается Правительством РФ на оператора связи, указанные требования должны быть выполнены в сроки, установленные государственным контрактом на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка. Случай, о котором идет речь, предусмотрен в п. 2 ст. 55.1 Закона (см. комментарий к указанной статье).

В п. 3 ст. 51.1 Федерального закона "О связи" предусмотрено, что изменение цен на услуги связи, оказываемые для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, и условий оплаты оказанных услуг связи допускается в порядке, установленном государственным контрактом, не более чем один раз в год.

Согласно п. 4 этой же статьи при исполнении государственного контракта на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка оператор связи, заключивший указанный государственный контракт, не вправе приостанавливать и (или) прекращать оказание услуг связи без согласия в письменной форме государственного заказчика.

Необходимо учитывать, что действие норм п. п. 2 - 4 ст. 51.1 Федерального закона "О связи" распространяется на отношения, возникшие из заключенных до дня вступления в силу Закона 2006 г. N 132-ФЗ (т.е. до 1 января 2007 г.) государственных контрактов и иных договоров на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка.

7.2. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 7.2 комментируемой статьи предусматривает особенность определения начальной (максимальной) цены государственного или муниципального контракта, заключаемого в результате размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства: начальная (максимальная) цена такого контракта подлежит определению на весь срок выполнения таких работ исходя из их цены в течение соответствующих лет планируемого периода исполнения контракта.

Согласно п. 1 ст. 746 § 3 "Строительный подряд" гл. 37 "Подряд" части второй ГК РФ, оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.

Там же установлено, что при отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со ст. 711 § 1 "Общие положения о подряде" этой же главы ГК РФ, а именно:

если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно (п. 1);

подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда (п. 2).

В соответствии с п. 2 ст. 746 ГК РФ договором строительного подряда может быть предусмотрена оплата работ единовременно и в полном объеме после приемки объекта заказчиком.

8. В соответствии с ч. 8 комментируемой статьи расторжение государственного или муниципального контракта допускается по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Основания расторжения, изменения договора определены в ст. 450 части первой ГК РФ, согласно п. 1 которой расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено данным Кодексом, другими законами или договором.

В п. 2 указанной статьи установлено, что по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

При этом определено, что существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Как предусмотрено в п. 3 этой же статьи, в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В соответствии с ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов, включаются в реестр недобросовестных поставщиков (см. комментарий к указанной статье).

Статья 451 ГК РФ предусматривает возможность изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Порядок расторжения договора установлен в ст. 452 ГК РФ. Последствия расторжения договора определены в ст. 453 ГК РФ.

8.1. В ч. 8.1 комментируемой статьи, введенной Законом 2007 г. N 53-ФЗ, предусмотрено право заказчика в случае расторжения государственного или муниципального контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) своих обязательств по такому контракту заключить контракт с иным участником размещения заказа.

Контракт заключается с тем участником размещения заказа, с которым заключался бы контракт при уклонении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта. Следует иметь в виду, что для данного участника размещения заказа заключение контракта обязательным не является.

Условия заключаемого контракта устанавливаются в порядке, предусмотренном соответственно частью 3 ст. 29, частью 3 ст. 38 и ч. 8 ст. 47 комментируемого Закона, т.е. в соответствии с условиями, предложенными при размещении заказа данным участником размещения заказа.

В качестве особенностей заключения контракта частью 8.1 комментируемой статьи предусмотрено следующее:

в случае, если до расторжения контракта прежний поставщик (исполнитель, подрядчик) частично исполнил свои обязательства по контракту (т.е. частично произвел поставку части товара, выполнил работы, оказал услуги), то при заключении нового контракта количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть соответственно уменьшены;

в этом случае цена контракта также должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненных работ, оказанных услуг.

8.2. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 8.2 комментируемой статьи предусматривает возможность разрешения ситуации, когда судом вынесено определение об обеспечении иска о расторжении государственного или муниципального контракта на поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой или неотложной медицинской помощи, лекарственных средств, топлива, которые необходимы для нормального жизнеобеспечения граждан и отсутствие которых приведет к нарушению их нормального жизнеобеспечения.

В этом случае заказчику предоставляется право разместить заказ на поставку таких средств и топлива наименее затратным по времени способом - путем проведения запроса котировок. Часть 6 ст. 42 комментируемого Закона, к которой отсылает часть 8.2 комментируемой статьи в части порядка размещения заказа, предусматривает следующие особенности:

контракт на поставку указанных товаров может заключаться на срок, не превышающий срока, необходимого для проведения торгов на право заключить контракт на поставку таких товаров;

при заключении указанного контракта количество поставляемого товара не может превышать количество товара, необходимое для нормального жизнеобеспечения граждан в течение указанного срока.

В ч. 5 ст. 46 установлено, что при размещении заказа путем запроса котировок в соответствии с ч. 8.2 комментируемой статьи котировочная заявка, поданная участником размещения заказа, о расторжении контракта с которым подан иск, подлежит возврату и не рассматривается.

Разъяснения положений комментируемого Закона в связи с введением нормы ч. 8.2 комментируемой статьи даны в письме Минэкономразвития России от 24 октября 2007 г. N 16237-АП/Д04 "О применении норм Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в ситуациях, связанных с неисполнением поставщиками (исполнителями, подрядчиками) своих обязательств по государственным и муниципальным контрактам" <1>.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

9. Часть 9 комментируемой статьи предусматривает уплату заказчиком неустойки (штрафа, пеней) в случае просрочки исполнения своего обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, т.е. в случае несвоевременной оплаты (в нарушение установленных контрактом сроков) поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг.

Неустойка согласно п. 1 ст. 329 части первой ГК РФ является одним из способов обеспечения исполнения обязательств. Понятие неустойки определено в п. 1 ст. 330 ГК РФ: неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Там же установлено, что по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Предусмотренная частью 9 комментируемой статьи санкция является законной неустойкой (неустойкой, определенной законом), что означает распространение на нее положений ст. 332 ГК РФ:

кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (п. 1);

размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает (п. 2).

Как предусмотрено в п. 1 ст. 394 части первой ГК РФ, в случае, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой. Соответственно, предусмотренная в ч. 9 комментируемой статьи неустойка является "зачетной", подлежащей учету при взыскании убытков с заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Согласно ч. 9 комментируемой статьи неустойка подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер неустойки устанавливается в размере 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Банка России. Следует отметить, что в соответствии с решением Совета Директоров Банка России (Протокол от 18 июня 2007 г. N 13), начиная с 19 июня 2007 г. ставка рефинансирования Банка России установлена в размере 10% годовых (телеграмма Банка России от 18 июня 2007 г. N 1839-У <1>).

<1> Вестник Банка России. 2007. N 36.

Как предусмотрено в рассматриваемой норме, заказчик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения обязательства произошла вследствие непреодолимой силы. Понятие непреодолимой силы определено в п. 3 ст. 401 части первой ГК РФ: чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Там же предусмотрено, что к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Заказчик также освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения обязательства произошла по вине другой стороны. Данное положение основано на норме п. 3 ст. 405 ГК РФ, согласно которой должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора. В п. 1 ст. 406 ГК РФ определено, что кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства.

10 - 11. В соответствии с ч. 10 комментируемой статьи в государственный контракт или муниципальный контракт в обязательном порядке подлежит включению условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, т.е. за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг.

Рассматриваемая норма носила довольно неконкретный характер, пока в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ в комментируемую статью не была включена новая часть 11, предусматривающая такую ответственность поставщика (исполнителя, подрядчика).

Данная ответственность поставщика (исполнителя, подрядчика) практически в точности воспроизводит ответственность заказчика, предусмотренную в ч. 9 данной статьи (см. выше). Единственным отличием является то, что размер неустойки, подлежащей уплате заказчиком (1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Банка России), прямо установлен в ч. 9 статьи, а размер неустойки, подлежащей уплате поставщиком (исполнителем, подрядчиком), устанавливается государственным или муниципальным контрактом, но не менее 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Банка России (впрочем, как говорилось выше, в силу нормы п. 2 ст. 332 ГК РФ размер неустойки, подлежащей уплате заказчиком, также может быть увеличен соглашением сторон). Согласно ч. 5 комментируемой статьи при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 11 данной статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

На необходимость установления в контрактах обязательной ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение или ненадлежащее исполнение ими своих контрактных обязательств - ответственность в виде неустойки следует устанавливать в размере не менее 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Банка России обращено внимание в п. 5 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г.

12. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 12 комментируемой статьи устанавливает обязательность включения в государственный или муниципальный контракт условия о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте. В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ данная норма дополнена положением, предусматривающим право заказчика привлекать для проверки соответствия качества поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг требованиям, установленным контрактом, независимых экспертов. В части порядка выбора таких экспертов дополнение отсылает к иным положениям комментируемого Закона (следует отметить, что не вполне понятно, к каким, т.к. в Законе об экспертах больше ничего не говорится).

Согласно ч. 5 комментируемой статьи при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 12 данной статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Статья 10. Способы размещения заказа

Комментарий к статье 10

1. Комментируемая статья содержит общие положения о способах размещения заказа, т.е. о возможных процедурах, осуществляемых государственными и муниципальными заказчиками, уполномоченными органами, исключительно в результате проведения которых может быть

заключен государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, - также иной гражданско-правовой договор).

Как говорилось выше (см. введение), в качестве одной из новелл комментируемого Закона предполагалось установить четкое разделение способов размещения заказа на конкурсные и внеконкурсные. В процессе работы над законопроектом данное деление способов размещения заказа было несколько изменено. В результате часть 1 комментируемой статьи определяет две группы способов размещения заказа, по сути соответствующих такому делению:

к первой группе способов размещения заказа отнесено проведение торгов в форме конкурса или аукциона. Отдельно назван такой перспективный способ размещения заказа, как проведение аукциона в электронной форме;

вторую группу способов размещения заказа составляют процедуры, осуществляемые без проведения торгов, - запрос котировок, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), размещение заказа на товарных биржах.

Заключение договора на торгах предусмотрено в ГК РФ, на положениях которых основывается законодательство РФ о размещении заказов в целом и комментируемый Закон в частности (см. комментарий к ст. 2 Закона).

Заключению договора на торгах посвящено три статьи (ст. ст. 447 - 449) гл. 28 "Заключение договора" части первой ГК РФ. В п. 1 ст. 447 ГК РФ предусмотрено, что договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Там же установлено, что договор заключается с лицом, выигравшим торги. О том, что предметом торгов может быть право на заключение договора, прямо упоминается в п. 5 ст. 448 ГК РФ.

Согласно п. 4 ст. 447 ГК РФ торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Соответственно, на рассматриваемой норме и основано положение п. 1 ч. 1 комментируемой статьи о возможности размещения заказа путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона.

Основное отличие аукциона от конкурса определено в указанной норме ГК РФ: выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Данное положение определяет основное отличие аукциона от конкурса.

Как предусмотрено в п. 1 ст. 448 ГК РФ, аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Следует отметить, что ранее в законодательстве говорилось только о конкурсных способах размещения заказа, под которыми подразумевались способы размещения заказа путем проведения аукциона или конкурса:

так, в п. 1 ст. 9 ранее действовавшего Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов устанавливалось, что организатор конкурса осуществляет размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд посредством открытых конкурсов (в т.ч. двухэтапных конкурсов) и закрытых конкурсов (в т.ч. двухэтапных конкурсов). Там же было указано, что наиболее предпочтительным видом конкурса является открытый конкурс;

в утратившей силу в связи принятием Закона 2006 г. N 19-ФЗ норме п. 5 ст. 3 Закона 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд было указано, что государственные заказчики обеспечивают, исходя из интересов государства, размещение заказов на поставку продукции для федеральных государственных нужд путем проведения открытых и (или) закрытых торгов, конкурсов, аукционов;

в п. 2 ст. 72 БК РФ в ранее действовавшей редакции (т.е. до внесения изменений Законом 2006 г. N 19-ФЗ) предусматривалось, что государственный и муниципальный контракты размещаются на конкурсной основе, если иное не установлено федеральными законами, законами и законодательными актами субъектов РФ, нормативными правовыми актами представительных органов местного самоуправления.

Указом Президента РФ от 8 апреля 1997 г. N 305, которым утверждено Положение об организации закупки для государственных нужд, устанавливалось, что заказы на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд размещаются на торгах (конкурсах), если иное прямо не предусмотрено федеральными законами и указами Президента РФ. Примечательно то, что в названном Положении наряду с торгами (в т.ч. открытые торги (открытый конкурс), двухэтапные торги, специализированные закрытые, торги (закрытый конкурс), внутренние торги (внутренний конкурс)) названы такие способы размещения заказа, как запрос котировок и размещение заказа у единственного источника.

Размещение заказа путем проведения конкурса регламентировано положениями гл. 2 комментируемого Закона. Как определено в ч. 1 ст. 20 указанной главы, в целях данного Закона под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило

лучшие условия исполнения государственного или муниципального контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер. В ч. 2 этой статьи предусмотрено, что конкурс может быть открытым или закрытым. Заказчик, уполномоченный орган вправе размещать заказ путем проведения закрытого конкурса исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии что такие сведения содержатся в конкурсной документации либо в проекте государственного контракта.

Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ глава 2.1 Закона определяет особенности размещения заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. В ч. 1 ст. 31.1 данной главы предусмотрено, что размещение такого заказа осуществляется путем проведения открытого конкурса.

Порядок размещения заказа путем проведения аукциона определен в гл. 3 Закона, согласно ч. 1 ст. 32 которой в целях комментируемого Закона под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта (за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 ст. 37 Закона). В ч. 2 этой статьи предусмотрено, что аукцион может быть открытым или закрытым. Заказчик, уполномоченный орган вправе размещать заказ путем проведения закрытого аукциона исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии что такие сведения содержатся в документации об аукционе или в проекте государственного контракта.

В электронной форме на сайте в сети Интернет открытый аукцион согласно ч. 3 ст. 32 Закона может проводиться в случае, если начальная (максимальная) цена государственного или муниципального контракта (цена лота) не превышает 1 млн. руб. Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме определен статьей 41 Закона.

Размещение заказов путем запроса котировок регламентировано положениями гл. 4 комментируемого Закона, в ч. 1 ст. 42 которой определено, что под запросом котировок понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Глава 5 Закона определяет порядок размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. Основной отличительной особенностью данной процедуры является проведение предварительного отбора участников размещения заказа. Иные особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера определены в ст. 53 Закона.

Данный способ размещения заказа регулируется положениями гл. 6 Закона, согласно ч. 1 ст. 55 которой под размещением заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить государственный или муниципальный контракт, а в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 данной статьи, также иной гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику). Статья 55.1 Закона, введенная Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ, определяет особенности размещения заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя.

Размещение заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах предусмотрено главой 7 Закона. Однако до настоящего времени указанный способ размещения заказа носит лишь декларативный характер, т.к. предусмотренное в ч. 2 ст. 56 данной главы постановление Правительства РФ, устанавливающее порядок размещения заказов на товарных биржах, так и не издано.

2. Норма ч. 2 комментируемой статьи закрепляет приоритет использования способа размещения заказа путем проведения торгов. В ней прямо закреплено, что во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов. Применение других способов размещения заказа, т.е. без проведения торгов (запрос котировок, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), размещение заказа на товарных биржах) рассматривается как исключение и допускается только в случаях, непосредственно предусмотренных комментируемым Законом.

Рассматриваемая норма закреплена на основании общей нормы ч. 3 ст. 447 части первой ГК РФ, согласно которой в случаях, указанных в данном Кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

2.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 2.1 комментируемой статьи предусматривает возможность выделения лотов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов.

ГК РФ не использует понятие "лот", это термин из обычаев делового оборота в сфере аукционной торговли (об обычаях делового оборота см. комментарий к ст. 9 Закона), хотя он и используется в ряде нормативных правовых актов. Применительно к рассматриваемой норме "лот" означает выделение партии однородных товаров (работ, услуг), на поставку (выполнение, оказание) которых заключается отдельный государственный или муниципальный контракт по итогам размещения заказа.

Соответственно, в отношении каждого лота согласно ч. 2.1 комментируемой статьи в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота.

Необходимость выделения лотов наряду с прочим предопределена требованиями антимонопольного законодательства. Согласно ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции наряду с иными установленными запретами 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.

Нарушение данного запрета в соответствии с ч. 4 указанной статьи является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа (см. ниже). Кроме того, в ч. 4 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность должностного лица заказчика, должностного лица уполномоченного органа за включение в состав одного лота товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой.

3. Согласно ч. 3 комментируемой статьи решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом, т.е. субъектом, размещающим заказ (см. комментарий к ст. 4 Закона). Однако заказчик, уполномоченный орган при выборе способа размещения заказа связан императивными нормами комментируемого Закона. Именно это означает содержащаяся в рассматриваемой норме фраза "в соответствии с положениями настоящего Федерального закона".

В ч. 1 ст. 7.29 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за принятие должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа решения о способе размещения заказа с нарушением требований, установленных законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд. Часть 2 указанной статьи предусматривает повышенную ответственность за принятие таким должностным лицом решения о размещении заказа иным способом в случае, если размещение такого заказа в соответствии с законодательством о размещении заказов должно осуществляться путем проведения торгов, а также принятие решения о размещении заказа иным способом в случае, если размещение такого заказа в соответствии с законодательством о размещении заказов должно осуществляться путем проведения торгов в форме аукциона.

4. Как установлено в п. 4 ст. 447 ГК РФ, форма торгов - аукцион или конкурс - определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

В рамках данного изъятия часть 4 комментируемой статьи устанавливает приоритет использования аукциона как способа размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам.

В соответствии с рассматриваемой нормой перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляются путем проведения аукциона, подлежат установлению Правительством РФ. Данный Перечень утвержден распоряжением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р <1> (в Перечне позиции определены с указанием кодов по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 (ОКДП), введенным в действие Постановлением Госстандарта России от 6 августа 1993 г. N 17 <2>).

<1> СЗ РФ. 2007. N 21. Ст. 2550.

<2> СПС "КонсультантПлюс".

В ч. 4 комментируемой статьи прямо установлено, что в случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, то размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается. В п. 7 письма Минэкономразвития России от 25 мая 2006 г. разъяснено, что заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, не включенных в указанные перечни, при соблюдении условия, что такие товары, работы, услуги соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнить которые можно только по их ценам, могут размещаться путем проведения аукционов.

Письмом от 8 августа 2007 г. N 11812-КА/Д04 "О порядке применения процедур размещения заказов для государственных и муниципальных нужд" <1> Минэкономразвития России разъяснило, что комментируемым Законом не установлен запрет на возможность размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, включенных в такие перечни, путем проведения запроса котировок или у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Таким образом, по мнению Минэкономразвития России, заказчик вправе осуществлять размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, включенных в Перечень путем проведения запроса котировок или у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в установленном Законом порядке.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Следует отметить, что в ч. 3 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусматривалось, что до установления Правительством РФ перечней товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, решение о форме торгов принимается заказчиком самостоятельно с учетом положений комментируемого Закона, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ, нормативных правовых актов органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону.

4.1. Часть 4.1, включенная в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ, не успев вступить в силу (с 1 января 2008 г., см. комментарий к ст. 63 Закона), полностью изложена в новой редакции сначала в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, а затем и в соответствии с Федеральным законом "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (Закон 2007 г. N 257-ФЗ).

В первоначальной редакции данная норма устанавливала, что размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства для государственных или муниципальных нужд осуществляется путем проведения аукциона.

Внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ изменениями, во-первых, включено прямое указание на то, что под такими объектами капитального строительства наряду с прочим понимаются автомобильные дороги общего пользования, а также временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки. Во-вторых, введено положение, согласно которому размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, за исключением федеральных автомобильных дорог общего пользования, осуществляется путем проведения конкурса или аукциона. Перечень особо опасных и технически сложных объектов капитального строительства установлен в ч. 1 ст. 48.1 ГсК РФ (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. N 232-ФЗ <1>).

<1> СЗ РФ. 2006. N 52. Ч. 1. Ст. 5498.

Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 257-ФЗ, уточнено, что путем проведения аукциона осуществляется размещение заказа по строительству, реконструкции, капитальному ремонту любых автомобильных дорог, а не только автомобильных дорог общего пользования. Кроме того, указано, что путем проведения конкурса или аукциона осуществляется размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

Необходимо иметь в виду, что согласно ч. 3 ст. 4 Закона 2007 г. N 53-ФЗ (соответственно в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) положения ч. 4.1 комментируемой статьи не применяются в части размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту федеральных автомобильных дорог общего пользования исключительно путем проведения аукциона до 1 января 2009 г.

Критерии отнесения автомобильных дорог к автомобильным дорогам федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также порядок утверждения перечней таких автомобильных дорог определены в ст. 5 Закона 2007 г. N 257-ФЗ. Согласно ч. 7 указанной статьи перечень автомобильных дорог общего пользования федерального значения утверждается Правительством РФ. До настоящего времени действует Перечень федеральных автомобильных дорог общего пользования, определенный Постановлением Правительства РСФСР от 24 декабря 1991 г. N 62 "Об утверждении Перечней федеральных дорог в РСФСР" <1>, в которое неоднократно вносились изменения.

<1> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. N 44. Ст. 1426.

5. В ч. 5 комментируемой статьи предусмотрена возможность признания в судебном порядке размещения заказа недействительным, что применительно к размещению заказа путем проведения торгов основано на общей норме п. 1 ст. 449 части первой ГК РФ, согласно которой торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

Как следует из общей нормы указанной статьи ГК РФ, признание размещения заказа недействительным влечет недействительность государственного или муниципального контракта, заключенного с лицом по результатам торгов, и, соответственно, применение последствий недействительности сделки, предусмотренных статьей 167 части первой ГК РФ.

В рассматриваемой норме комментируемой статьи прямо определены основание для признания размещения заказа недействительным, а также субъекты, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным (эти же субъекты, имеющие право на обращение в суд с таким иском, указаны в ч. 6 ст. 12 и ч. 3 ст. 57 комментируемого Закона).

Основанием для признания недействительным размещения заказа является нарушение предусмотренных комментируемым Законом положений о размещении заказа. Разумеется, речь идет не только о нарушениях положений Закона о способах размещения заказа, как это могло бы показаться, если исходить из того, что рассматриваемая норма содержится именно в комментируемой статье (см. название статьи). Основанием для признания недействительным размещения заказа является также нарушение положений нормативных правовых актов, изданных в соответствии с комментируемым Законом Президентом РФ, Правительством РФ и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов (об издании таких актов см. комментарий к ст. 2 Закона).

Правом на обращение в суд с соответствующим иском согласно ч. 5 комментируемой статьи, ч. 6 ст. 12 и ч. 3 ст. 57 комментируемого Закона обладают:

заинтересованное лицо. Таковым следует считать лицо, чьи права и законные интересы нарушены вследствие нарушения предусмотренных комментируемым Законом положений о размещении заказа. Как разъяснено в п. 1 Обзора практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства, направленного информационным письмом Президиума ВАС России от 22 декабря 2005 г. N 101 <1>, лицо, обращающееся с требованием о признании торгов недействительными, должно доказать наличие защищаемого права или интереса с использованием мер, предусмотренных гражданским законодательством; нарушения порядка проведения торгов не могут являться основаниями для признания торгов недействительными по иску лица, чьи имущественные права и интересы данными нарушениями не затрагиваются и не могут быть восстановлены при применении последствий недействительности заключенной на торгах сделки;

<1> ВВАС. 2006. N 4.

уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления. Право указанных органов на обращение в суд, арбитражный суд с иском о признании размещенного заказа недействительным предусмотрено также в п. 3 ч. 9 ст. 17 комментируемого Закона. Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу), является ФАС России. Полномочия по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу осуществляет Рособоронзаказ (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с ч. 3 ст. 57 комментируемого Закона размещение заказа может быть признано недействительным только судом. Иначе говоря, признание недействительным размещения заказа в рамках рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном главой 8 комментируемого Закона, т.е. во внесудебном (административном) порядке, недопустимо (см. комментарий к указанной статье). Однако необходимо иметь в виду, что пункт 1 ч. 9 ст. 17 комментируемого Закона предусматривает в качестве одного из возможных способов устранения нарушения прав и законных интересов участников размещения заказа выдачу уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления обязательного для исполнения предписания об аннулировании торгов (см. комментарий к ст. 17 Закона).

В норме ч. 5 комментируемой статьи упоминается, что размещение заказа может быть признано недействительным судом (т.е. судом общей юрисдикции) или арбитражным судом. Однако подведомственность дел судам не определена, в связи с чем подлежат применению общие нормы, установленные соответствующим процессуальным законодательством.

Подведомственность гражданских дел судам общей юрисдикции установлена в ст. 22 ГПК РФ, в соответствии с ч. 3 которой суды рассматривают и разрешают указанные в ч. 1 данной статьи дела за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов. В ч. 4 этой же статьи предусмотрено, что при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции. В случае если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Подведомственность дел арбитражному суду установлена в ст. 27 АПК РФ, в соответствии с ч. 1 которой арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Согласно ч. 2 указанной статьи арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием России, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

В ч. 4 ст. 27 АПК РФ установлено, что заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Необходимо иметь в виду, что основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа, является также нарушение антимонопольных требований к торгам (см. выше, а также комментарий к ст. 6 и ст. 12 Закона).

Следует отметить, что в ч. 1 ст. 7.32 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за заключение должностным лицом заказчика контракта по результатам проведения торгов или проведения запроса котировок цен на товары, работы, услуги с нарушением объявленных условий торгов или запроса котировок цен на товары, работы, услуги либо условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов заключается контракт, а в ч. 1.1 этой же статьи повышенная ответственность за те же нарушения, если это привело к дополнительному расходованию средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ или уменьшению количества поставляемых товаров, объема выполняемых работ, оказываемых услуг для государственных или муниципальных нужд. Часть 1.2 ст. 7.32 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за нарушение должностным лицом заказчика сроков заключения контракта.

6 - 8. Часть 6 комментируемой статьи предусматривает право двух и более заказчиков, уполномоченных органов осуществлять размещение заказов на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг (следует отметить, что указание на работы и услуги включено в данную норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ) путем проведения совместных торгов. Как говорилось выше (см. введение), данная норма является одной из новелл

комментируемого Закона. Проведение совместных торгов является одним из способов экономии бюджетных средств, затрачиваемых при размещении заказа.

Нормы ч. ч. 6 - 8 комментируемой статьи регламентируют проведение таких совместных торгов, в т.ч. часть 7 статьи предусматривает право Правительства РФ на издание нормативного правового акта, устанавливающего порядок взаимодействия заказчиков, уполномоченных органов при проведении совместных торгов (следует отметить, что в данной норме речь идет о возможности, но не об обязательности издания такого акта). На основании такого полномочия Постановлением Правительства РФ от 27 октября 2006 г. N 631 утверждено Положение о взаимодействии государственных и муниципальных заказчиков, органов, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, при проведении совместных торгов (в ред. Постановления Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 647) <1> (далее - Положение о взаимодействии при проведении совместных торгов).

<1> СЗ РФ. 2006. N 44. Ст. 4602; 2007. N 42. Ст. 5048.

Включенная в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 6.1 определяет понятия "одноименные товары", "одноименные работы" и "одноименные услуги", что позволяет избежать неоднозначного толкования положений Закона на практике и обеспечить его единообразное применение.

Согласно данной норме для установления того, являются ли товары, работы, услуги одноименными, необходимо применение номенклатуры товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, которая должна быть утверждена федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. Таким органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона). Однако до настоящего времени Минэкономразвития России соответствующий нормативный правовой акт не издало.

До утверждения указанной номенклатуры, как представляется, ранее допустимо было использовать определение понятия "одноименные товары", данное в п. 2 Положения о взаимодействии при проведении совместных торгов: аналогичные по техническим и функциональным характеристикам товары определенного вида, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (деталями), не влияющими на качество и их основные потребительские свойства, и которые являются однородными по своему потребительскому назначению. Однако в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 647 приведенное определение из п. 2 Положения о взаимодействии при проведении совместных торгов исключено.

В ч. 6 комментируемой статьи предусмотрено, что для проведения совместных торгов заказчики, уполномоченные органы между собой заключают соглашение о проведении совместных торгов, в котором на основании норм ГК РФ и комментируемого Закона определяются права, обязанности и ответственность заказчиков, уполномоченных органов при проведении совместных торгов и порядок проведения совместных торгов. Согласно п. 4 Положения о взаимодействии при проведении совместных торгов такое соглашение заключается до утверждения конкурсной (аукционной) документации.

В п. 5 названного Положения предусмотрено, что в соглашении указываются:

а) сведения о заказчиках и уполномоченных органах, проводящих совместные торги (стороны соглашения);

б) сведения о видах и предполагаемых объемах заказов, в отношении которых проводятся совместные торги;

в) права, обязанности и ответственность сторон соглашения;

г) сведения об организаторе совместных торгов, включая перечень функций, передаваемых ему сторонами соглашения в целях проведения торгов (под организатором торгов в Положении понимается один из заказчиков, уполномоченных органов, которому другие заказчики, уполномоченные органы передали на основании соглашения часть своих функций по организации и проведению совместных торгов);

д) порядок и срок формирования конкурсной (аукционной) комиссии по размещению заказа;

е) порядок и сроки разработки и утверждения конкурсной (аукционной) документации;

ж) ориентировочные сроки проведения совместных торгов;

з) порядок оплаты расходов, связанных с организацией и проведением совместных торгов;

и) срок действия соглашения;

к) порядок рассмотрения споров и обжалований;

л) иная информация, определяющая взаимоотношения сторон соглашения при проведении совместных торгов.

Положением о взаимодействии при проведении совместных торгов также установлено следующее:

организатор совместных торгов утверждает состав комиссии, в который по согласованию включаются представители сторон соглашения, количество которых определяется пропорционально объему заказа соответственно заказчика, уполномоченного органа в общем объеме заказов, если иное не предусмотрено соглашением. Заседание комиссии считается правомочным, если на нем присутствуют не менее 50% ее членов (п. 6);

стороны соглашения несут расходы на проведение совместных торгов пропорционально доле начальной цены контракта заказчика, уполномоченного органа в общей сумме начальных цен контрактов на размещение заказов, в отношении которых проводятся совместные торги (п. 7);

организатор совместных торгов осуществляет разработку и утверждение конкурсной (аукционной) документации для проведения совместных торгов в соответствии с порядком и условиями, установленными соглашением. В конкурсной (аукционной) документации, состав которой предусматривается законодательством РФ о размещении заказов, для каждой стороны соглашения указываются наименование заказчика, уполномоченного органа, количество поставляемого одноименного товара, объемы выполняемых одноименных работ, оказываемых одноименных услуг, место, условия и сроки (периоды) поставки одноименных товаров, выполнения одноименных работ, оказания одноименных услуг (п. 8);

конкурсная (аукционная) документация утверждается: а) в случае проведения открытых совместных торгов - до даты публикации извещения о проведении совместных торгов в соответствующих официальных печатных изданиях и размещения указанного извещения на соответствующих официальных сайтах в сети Интернет; б) в случае проведения закрытых торгов - до даты направления приглашений принять участие в проведении закрытых совместных торгов (п. 9);

разъяснение положений конкурсной (аукционной) документации при проведении совместных торгов осуществляется организатором совместных торгов (п. 10);

изменения, которые вносятся в конкурсную (аукционную) документацию, утверждаются организатором совместных торгов по согласованию со всеми сторонами соглашения (п. 11);

копии протоколов, составленных в ходе проведения совместных торгов, направляются организатором совместных торгов не позднее дня, следующего за днем подписания указанных протоколов, каждой стороне соглашения (п. 12);

проекты контрактов, составленные по результатам торгов, направляются организатором совместных торгов для подписания каждой стороной соглашения после их подписания поставщиком (п. 13).

В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи государственный или муниципальный контракт с победителем или победителями совместных торгов заключается каждым заказчиком, проводившим такие торги, или каждым заказчиком, для которого размещение заказа путем проведения торгов осуществлялось уполномоченным органом. Исполнение государственных или муниципальных контрактов, заключенных с победителем или победителями совместных торгов, осуществляется сторонами в соответствии с ГК РФ и иными федеральными законами с учетом положений комментируемого Закона.

Решение о проведении совместных торгов для нужд обороны страны и безопасности государства в соответствии с ч. 8 комментируемой статьи может приниматься только Правительством РФ. В п. 3 Положения о взаимодействии при проведении совместных торгов определено, что совместные торги по одноименным товарам для нужд обороны страны и безопасности государства проводятся в соответствии с решениями Правительства РФ, принятыми при утверждении государственного оборонного заказа.

Статья 11. Требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов

Комментарий к статье 11

1. Комментируемая статья устанавливает обязательные требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов (ч. 1), а также предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом (ч. 2 и ч. 2.1) и Правительством РФ (ч. 3). При этом в ч. 4 данной статьи прямо предусмотрено, что иные требования к участникам размещения заказа установлены быть не могут. Несоответствие требованиям, которые установлены в соответствии с комментируемой статьей, согласно п. 2 ч. 1 ст. 12 комментируемого Закона является основанием для отказа в допуске к участию в торгах (см. комментарий к указанной статье).

В качестве обязательных требований к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов часть 1 комментируемой статьи определяет следующий исчерпывающий перечень обстоятельств (отсутствие данных обстоятельств согласно п. 3 ст. 9 комментируемого Закона является основанием для отказа заказчика от заключения государственного или муниципального контракта, см. комментарий к указанной статье):

1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Речь идет о праве участника размещения заказа осуществлять поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, т.е. о содержании его правоспособности. Как определено в п. 1 ст. 49 части первой ГК РФ, юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Как разъяснено в п. 18 Постановления Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 1 июля 1996 г. N 6/8, коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься. Коммерческой организации, в учредительных документах которой не содержится указанный выше перечень, не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что соответствующий вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами. Унитарные предприятия, а также другие коммерческие организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная правоспособность (банки, страховые организации и некоторые другие), не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности, определенным законом или иными правовыми актами.

Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются лицензии, установлен в ст. 17 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (в ред. Федерального закона от 2 июля 2005 г. N 80-ФЗ и ряда других федеральных законов) <1>. Следует иметь в виду, что в п. 2 ст. 1 названного Закона указаны виды деятельности, на которые действие данного Закона не распространяется.

_____

<1> СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3430; 2005. N 27. Ст. 2719.

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), непроведение ликвидации юридического лица означает отсутствие решения его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, о ликвидации юридического лица или вступившего в законную силу решения суда о ликвидации юридического лица.

Следует обратить внимание на то, что п. 2 ч. 1 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ изложен в новой редакции. Ранее в нем говорилось не об отсутствии судебного решения о признании юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, а о непроведении в отношении такого участника размещения заказа процедуры банкротства. Соответственно, согласно действующей редакции рассматриваемой нормы непроведение таких процедур банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление или мировое соглашение, не является требованием к участнику размещения заказа;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном КоАП РФ, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе.

Речь идет об отсутствии исполнения в отношении участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя такого вида административного наказания, как административное приостановление деятельности (ст. 3.12 КоАП РФ). Неприостановление деятельности означает отсутствие вступившего в законную силу

постановления судьи о назначении данного административного наказания и отсутствие соответствующего исполнительного производства (см. комментарий к ст. 9 Закона). Необходимо обратить внимание на то, что в п. 3 ч. 1 комментируемой статьи говорится об отсутствии приостановления деятельности на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе. Соответственно, приостановление деятельности в период до такого дня (в т.ч. и на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе) нарушением требования, установленного рассматриваемой нормой, не является;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

В данной норме прямо предусмотрено, что участник размещения заказа считается соответствующим данному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством РФ и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято. Выше говорилось (см. комментарий к ст. 9 Закона), что обжалование задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды означает подачу жалобы на ненормативный правовой акт налогового органа или заявления об оспаривании такого акта в вышестоящий налоговый орган либо в арбитражный суд или суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном частью первой НК РФ, АПК РФ или ГПК РФ. Следует иметь в виду, что отсутствие судебного решения по жалобе охватывает собой как случаи, когда это решение судом не вынесено, так и случаи, когда такое судебное решение вынесено, но оно не вступило в законную силу в связи с его обжалованием.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает два возможных дополнительных требования к участникам размещения заказа, которые вправе установить заказчик, уполномоченный орган при размещении заказа путем проведения торгов:

1) первое из указанных в рассматриваемой норме требований может быть установлено в случаях, когда заказчик в связи с исполнением государственного или муниципального контракта приобретает права на объекты интеллектуальной собственности. Об объектах интеллектуальной собственности и нормах части четвертой ГК РФ, предусматривающих возможность приобретения заказчиком права на объекты интеллектуальной собственности в связи с исполнением государственного или муниципального контракта, см. комментарий к ст. 3 Закона.

Соответственно, в случае, если условия государственного или муниципального контракта предусматривают приобретение заказчиком права на объекты интеллектуальной собственности, то заказчик, уполномоченный орган при размещении заказа на заключение такого контракта вправе установить в качестве требования к участникам размещения заказа обладание ими исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности.

Как следует из ст. 1226 части четвертой ГК РФ, исключительное право является составной частью интеллектуальных прав, признаваемых на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации). Там же определено, что исключительное право является имущественным правом.

Содержание исключительного права определено в ст. 1229 части четвертой ГК РФ, из п. 1 которой следует, что распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации может только правообладатель (если ГК РФ не предусмотрено иное), т.е. гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Следует отметить, что исключение в норму п. 1 ч. 2 комментируемой статьи (случаи размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (в свою очередь, за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма) включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, которым комментируемый Закон главой 2.1, предусматривающей особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

2) содержанием второго из указанных в ч. 2 комментируемой статьи требований является отсутствие в предусмотренном комментируемым Законом реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков предусмотрено статьей 19 комментируемого Закона, согласно п. 2 которой в такой реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, а также о поставщиках (исполнителях,

подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов.

Следует подчеркнуть, что отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа не является обязательным требованием к участникам размещения заказа, т.е. заказчик, уполномоченный орган устанавливают данное требование по своему усмотрению.

Необходимо также иметь в виду, что согласно ч. 10 ст. 19 комментируемого Закона внесенные в реестр недобросовестных поставщиков сведения по истечении двух лет подлежат исключению из данного реестра. Это означает, что в случае, если сведения о лице были внесены в реестр недобросовестных поставщиков в период, превышающий два года до дня рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, данное лицо будет соответствовать установленному на основании нормы п. 2 ч. 2 комментируемой статьи требованию.

2.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 2.1 комментируемой статьи предусматривает возможность установления заказчиком, уполномоченным органом дополнительного требования к участникам размещения заказа, в случае если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет 50 млн. руб. и более.

Содержанием такого требования является выполнение участниками размещения заказа за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, стоимость которых составляет не менее чем 20% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

Отнесение работ к одной группе работ в соответствии с указанной номенклатурой согласно ч. 6.1 ст. 10 комментируемого Закона означает, что такие работы являются одноименными. Как говорилось выше (см. комментарий к указанной статье), номенклатура товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд подлежит утверждению Минэкономразвития России. Однако до настоящего времени соответствующего нормативного правового акта не издано.

Правопреемственность, о которой упоминается в ч. 2.1 комментируемой статьи, означает, что работы выполнялись как юридическим лицом - участником размещения заказа, так и его правопредшественниками - юридическими лицами, вследствие реорганизации которых образовано юридическое лицо - участник размещения заказа. Следует отметить, что в отличие от нормы ч. 6.1 ст. 9 комментируемого Закона в ч. 2.1 комментируемой статьи не говорится о том, что это может быть реорганизация только в форме преобразования, слияния или присоединения. Однако, как представляется, законодатель подразумевает, что в рассматриваемой норме речь идет также только об указанных формах реорганизации юридического лица.

Согласно переходному положению, установленному в ч. 18 ст. 65 комментируемого Закона, в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования к участникам размещения заказа, предусмотренного частью 2.1 комментируемой статьи, участник размещения заказа для подтверждения соответствия такому требованию вправе предоставлять в составе заявки на участие в аукционе в отношении объекта капитального строительства, введенного или принятого в эксплуатацию до 1 января 2006 г., в эксплуатацию до 1 января 2006 г., и при необходимости документы, подтверждающие стоимость такого объекта (государственный или муниципальный контракт, платежные и иные подтверждающие стоимость объекта капитального строительства документы).

3. Часть 3 комментируемой статьи предоставляет Правительству РФ право устанавливать дополнительные требования к участникам размещения заказа при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства. При этом в данной норме прямо предопределено содержание таких дополнительных требований: требования могут быть установлены лишь в отношении наличия у таких участников размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых и трудовых ресурсов, необходимых для производства товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом заказа.

На основании рассматриваемой нормы и в рамках предусмотренного в ней предписания Правительством РФ издано Постановление от 28 декабря 2006 г. N 813 "О дополнительных

требованиях к участникам размещения заказов для нужд обороны страны и безопасности государства" <1>, которым установлено, что дополнительными требованиями к участникам размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства путем проведения торгов являются наличие у них соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых и трудовых ресурсов для производства товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом заказа.

<1> СЗ РФ. 2007. N 1. Ч. 2. Ст. 269.

В названном Постановлении Правительства РФ также предусмотрено, что перечни товаров, работ и услуг для нужд обороны страны и безопасности государства определяются государственными заказчиками по согласованию с Минэкономразвития России и Рособоронзаказом (т.е. по согласованию с федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов, см. комментарий к ст. 17 Закона).

4. В силу прямого указания в ч. 4 комментируемой статьи Правительство РФ, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, нежели те, которые установлены в ч. 1 данной статьи в качестве обязательных и предусмотрены в ч. ч. 2 - 3 статьи в качестве возможных. Данная норма, направленная на реализацию таких целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, детализирована в положениях ч. 2.1 ст. 22, ч. 2.1 ст. 34 и ст. 50 комментируемого Закона (см. комментарий к указанным статьям).

Установление Правительством РФ, заказчиком, уполномоченным органом в нарушение установленного в ч. 4 комментируемой статьи запрета не предусмотренных в ч. ч. 1 - 3 комментируемой статьи требований к участникам размещения заказа означает возможность незаконного ограничения доступа к участию в торгах, что, в свою очередь, является нарушением антимонопольных требований и может повлечь признание судом соответствующих торгов и заключенного по результатам таких торгов государственного или муниципального контракта недействительными (см. комментарий к ст. 10 и ст. 12 Закона).

В ч. 4 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за установление должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа не предусмотренных законодательством о размещении заказов требований к участникам размещения заказов.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи обязательные требования к участникам размещения заказа, установленные в ч. 1 данной статьи, а также требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, на основании ч. 2 и ч. 2.1 статьи, и требования, установленные Правительством РФ на основании ч. 3 статьи, должны предъявляться ко всем участникам размещения заказа, без каких бы то ни было исключений. Рассматриваемое положение обеспечивает реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как развитие добросовестной конкуренции.

Непредъявление к одному или нескольким участникам размещения заказа указанных требований может повлечь допуск к торгам участника (участников), не соответствующего (не соответствующих) данным требованиям, что означает создание такому участнику (таким участникам) преимущественных условий участия в торгах по сравнению с другими участниками размещения заказа, соответствующими предъявляемым требованиям. Создание же таких преимущественных условий участия в торгах является нарушением антимонопольных требований и может повлечь признание судом соответствующих торгов и заключенного по результатам таких торгов государственного или муниципального контракта недействительными (см. комментарий к ст. 10 и ст. 12 Закона).

Разумеется, непредъявление к одному или нескольким участникам размещения заказа указанных требований само по себе является нарушением комментируемого Закона (причем сводящим на нет предназначение этих требований), что также является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенного по результатам таких торгов государственного или муниципального контракта недействительными (см. комментарий к ст. 10 Закона).

6. Часть 6 комментируемой статьи наделяет полномочиями по проверке соответствия участников размещения заказа установленным требованиям следующих субъектов: заказчика, уполномоченный орган, конкурсную или аукционную (соответственно в зависимости от формы проведения торгов) комиссию.

Соответствие участников размещения заказа требованию, предусмотренному в п. 2 ч. 2 комментируемой статьи (отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об

участниках размещения заказа), проверяется только в случае, если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом. Данное уточнение включено в ч. 6 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Соответственно, в случае, если данное требование не установлено, то наличие сведений об участниках размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков значения не имеет и проверке не подлежит.

В силу прямого указания в ч. 6 комментируемой статьи заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие предъявляемым к ним требованиям. В целях же реализации предусмотренного в рассматриваемой норме права проверки соответствия участников размещения заказа установленным требованиям часть 3 ст. 12 комментируемого Закона предусматривает право заказчика, уполномоченного органа (следует обратить внимание, что конкурсная или аукционная комиссия в данной норме не названа) запросить у соответствующих органов и организаций сведения, необходимые для такой проверки. Там же установлено, что указанные органы и организации в течение десяти дней обязаны предоставить необходимые сведения по запросу заказчика, уполномоченного органа (см. комментарий к указанной статье).

В отношении требований, установленных в п. 1 ч. 1 и предусмотренных в п. 1 ч. 2 и ч. 3 комментируемой статьи, в ч. 6 комментируемой статьи не говорится о возможности их проверки. Установление соответствия участников размещения заказа данным требованиям проводится без проведения проверки, т.е. без запроса соответствующих сведений. Согласно подп. "б" - "г" п. 3 ч. 3 ст. 25 и подп. "б" - "г" п. 3 ч. 2 ст. 35 комментируемого Закона документы (копии документов), подтверждающие соответствие участника размещения заказа указанным требованиям (в отношении требования, предусмотренного в п. 1 ч. 2 комментируемой статьи, - в случае его установления), должны содержаться в заявке на участие в конкурсе или в заявке на участие в аукционе.

Следует отметить, что в ч. 6 комментируемой статьи не говорится и о возможности проверки требования, указанного в ч. 2.1 данной статьи. Однако, как представляется, это лишь редакционная неточность, допущенная при внесении изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Данный Закон включил часть 2.1 в комментируемую статью и дополнил часть 3 ст. 12 комментируемого Закона положением, предоставляющим право заказчику, уполномоченному органу запрашивать у соответствующих органов и организаций сведения, необходимые для проверки соответствия требованию ч. 2.1 комментируемой статьи. Упущено лишь указание нормы ч. 2.1 комментируемой статьи в ч. 6 данной статьи.

Статья 12. Условия допуска к участию в торгах

Комментарий к статье 12

1. Комментируемая статья определяет условия допуска к участию в торгах. Данные условия определены посредством установления порядка и оснований отказа в допуске к участию в торгах. Решение о допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе или аукционе и о признании его участником конкурса или аукциона либо об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе или аукционе согласно ч. 2 ст. 27 и ч. 3 ст. 36 комментируемого Закона принимается соответственно конкурсной или аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе. Соответствующее решение излагается в протоколе рассмотрения заявок на участие в конкурсе, который ведется конкурсной комиссией, или в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе, который ведется аукционной комиссией.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает исчерпывающий перечень случаев, в которых участник размещения заказа не допускается к участию в конкурсе или аукционе:

1) непредоставление участником размещения заказа документов, определенных частью 3 ст. 25, частью 2 ст. 31.4 или частью 2 ст. 35 комментируемого Закона, либо наличие в таких документах недостоверных сведений.

Речь идет о документах (копиях документов), которые составляют содержание заявки на участие в конкурсе (перечень таких документов определен в ч. 3 ст. 25 Закона; часть 2 ст. 31.4 Закона предусматривает представление дополнительных документов при проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма) или заявки на участие в аукционе (перечень таких документов определен в ч. 2 ст. 35 Закона).

Исключение составляют случаи непредоставления таких документов, составляющих содержание заявки на участие в конкурсе, как документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа (подп. "г" п. 1 ч. 3 ст. 25 Закона), и эскиз, рисунок, чертеж,

фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара, на поставку которого размещается заказ (ч. 3.1 ст. 25 Закона).

Основанием для отказа в допуске участника размещения заказа к торгам также является наличие в документах, составляющих содержание заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, о работах, об услугах, о произведении литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ. Следует отметить, что в рассматриваемой норме в отличие от положения п. 3 ч. 3 ст. 9 комментируемого Закона, предусматривающего основание для отказа заказчика от заключения государственного или муниципального контракта, говорится не о заведомой ложности таких сведений, а только об их недостоверности (см. комментарий к указанной статье);

2) несоответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 комментируемого Закона.

Как говорилось выше (см. комментарий к указанной статье), в ч. 1 данной статьи установлены обязательные требования к участникам размещения заказа, части 2 и 2.1 статьи предусматривают возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом, а часть 3 статьи предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены (и они установлены) Правительством РФ. При этом в ч. 4 ст. 11 Закона прямо предусмотрено, что иные требования к участникам размещения заказа установлены быть не могут. В случае если заказчиком, уполномоченным органом не установлены требования, указанные в ч. 2 и ч. 2.1 данной статьи, то несоответствие участника размещения заказа этим требованиям значения не имеет и повлечь отказ в допуске к участию в торгах не может;

3) невнесение участником размещения заказа денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе.

Возможность установления заказчиком, уполномоченным органом требования о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе предусмотрена соответственно в ч. 4 ст. 20 и ч. 5 ст. 32 комментируемого Закона (при проведении аукциона в электронной форме требование обеспечения заявки на участие в аукционе не устанавливается).

Необходимо подчеркнуть, что невнесение участником размещения заказа денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе является основанием для отказа в допуске к участию в торгах не только при условии того, что заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения таких заявок, но и того, что требование обеспечения заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе. Следует также отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемой норме говорилось об указании требования обеспечения в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, в приглашении принять участие в закрытом конкурсе или закрытом аукционе.

Необходимость указания в конкурсной документации или документации об аукционе размера обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, срока и порядка внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизитов счета для перечисления указанных денежных средств предусмотрена в п. 15.1 ч. 4 ст. 22 и п. 8 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона соответственно;

4) несоответствие заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ данная норма дополнена положением, согласно которому таким несоответствием наряду с прочим является наличие в заявке на участие в конкурсе или заявке на участие в аукционе предложения о цене контракта, превышающей начальную (максимальную) цену контракта (цену лота). В дополнении, внесенном Законом 2007 г. N 218-ФЗ, таким несоответствием также является наличие в заявке предложения о цене контракта, превышающей начальную (максимальную) цену единицы товара, начальную (максимальную) цену запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, начальную (максимальную) цену единицы услуги и (или) работы.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в данной норме также предусмотрено изъятие из общего правила о наличии основания отказа в допуске к участию в торгах для случая, когда при размещении заказа на поставку технических средств реабилитации инвалидов, оказание услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению (предоставление путевок и т.д.) для государственных или муниципальных нужд конкурсной документацией предусмотрено право заказчика заключить контракт с несколькими участниками размещения заказа: в этом случае решение о несоответствии заявки на участие в конкурсе таким требованиям

не может быть принято только на основании несоответствия количества товара, объема услуг, указанных в извещении о проведении конкурса, количеству товаров, объему услуг, указанным в заявке на участие в конкурсе.

Разумеется, несоответствие заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе может повлечь отказ в допуске к участию в торгах только при условии, что сама эта документация (точнее, то ее положение, соответствие которому оценивается) соответствует требованиям комментируемого Закона. Требования к содержанию конкурсной документации определены в ст. 22 Закона, требования к содержанию конкурсной документации при проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма - в ст. 31.3 Закона, требования к содержанию документации об аукционе - в ст. 34 Закона.

2. В силу прямого указания в ч. 2 комментируемой статьи отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, нежели указанным в ч. 1 данной статьи случаев, не допускается. Данная норма направлена на реализацию таких целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, а также развитие добросовестной конкуренции.

Установленный в ч. 2 комментируемой статьи запрет согласуется с антимонопольными требованиями к торгам. В частности, согласно ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 данной статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 комментируемой статьи случаев, согласно ч. 6 данной статьи является основанием для признания судом торгов недействительными (см. ниже).

В качестве примера, иллюстрирующего недопустимость отказа в допуске к участию в торгах по иным основаниям, нежели указанным в ч. 1 комментируемой статьи случаев, следует упомянуть Определение ВС России от 18 апреля 2007 г. N 49-Г07-8 <1>. В данном решении ВС России согласился с основанным на положениях комментируемого Закона выводом о том, что оспариваемый пункт нормативного правового акта субъекта РФ, предписывающий республиканским органам исполнительной власти, администрациям районов и городов, выступающим в качестве государственных заказчиков поставок товаров, выполнения работ (услуг) не допускать организации, выплачивающие заработную плату ниже величины прожиточного минимума трудоспособного человека и имеющие задолженность по заработной плате, к участию в конкурсных торгах на поставку товаров (работ, услуг) для государственных нужд противоречит федеральному законодательству.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность члена конкурсной или аукционной комиссии за отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по основаниям, не предусмотренным законодательством о размещении заказов, а в ч. 4 этой же статьи - за установление должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа не предусмотренных законодательством о размещении заказов критериев оценки заявок на участие в конкурсе и (или) их значимости, требований к участникам размещения заказов, к размеру обеспечения заявок на участие в конкурсе или аукционе, размеру и способам обеспечения исполнения контракта, представлению участниками размещения заказа в составе котировочной заявки, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе не предусмотренных законодательством о размещении заказов документов и сведений.

3. Часть 3 комментируемой статьи предоставляет заказчику, уполномоченному органу (необходимо обратить внимание на то, что конкурсная или аукционная комиссия в рассматриваемой норме не указаны) для целей определения наличия или отсутствия обстоятельств, являющихся основаниями отказа в допуске к участию в торгах, в т.ч. соответствия участников размещения заказа предъявляемым к ним требованиям (см. комментарий к ст. 12 Закона), запрашивать у соответствующих органов и организаций:

сведения о проведении ликвидации участника размещения заказа - юридического лица, подавшего заявку на участие в конкурсе или заявку на участие в аукционе. Выше говорилось (см. комментарий к ст. 9 Закона), что в случае, если юридическое лицо ликвидируется по решению его

учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами (добровольная ликвидация), налогоплательщики-организации в соответствии с подп. 4 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ) обязаны письменно сообщать о ликвидации организации в срок не позднее трех дней со дня принятия такого решения в налоговый орган по месту своего нахождения. Соответственно, сведениями о добровольной ликвидации юридического лица располагают налоговые органы. Сведениями о принудительной ликвидации юридического лица располагают суды, принявшие решения о ликвидации юридического лица (см. ниже);

сведения о принятии арбитражным судом решения о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства. В письме ВАС России от 19 июля 2006 г. N С1-7/ОКУ-788 "О применении пункта 3 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ" <1> указано, что такими данными располагает только арбитражный суд, следовательно, суд и должен предоставить необходимые сведения в форме справки за подписью председателя суда или его заместителя. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), такие сведения подлежат опубликованию в "Российской газете";

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

сведения о приостановлении деятельности участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя в порядке, предусмотренном КоАП РФ. Выше говорилось (см. комментарий к ст. 9 Закона), что указанными сведениями располагают суды, по постановлениям которых назначено административное наказание в виде административного приостановления деятельности, а также подразделения судебных приставов-исполнителей, в которых ведутся исполнительные производства по исполнению в соответствии со ст. 32.12 КоАП РФ данных постановлений;

сведения о наличии задолженностей участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб. Такими сведениями в части сведений о наличии задолженностей по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам, об обжаловании наличия таких задолженностей во внесудебном порядке (в вышестоящий налоговый орган) и о результатах рассмотрения жалоб располагают налоговые органы. В письме ФНС России от 6 июля 2006 г. N ШТ-6-19/680@ "О выдаче справки об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, налоговых санкций" <1> нижестоящим налоговым органам дано указание выдавать упомянутую выше (см. комментарий к ст. 9 Закона) справку об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций по форме и в соответствии с Методическими указаниями, утв. Приказом ФНС России от 23 мая 2005 г. N ММ-3-19/206@ по запросам уполномоченных получателей бюджетных средств на дату, указанную в данных запросах. Сведениями об обжаловании наличия указанных задолженностей в суд и о результатах рассмотрения жалоб располагают соответственно суды общей юрисдикции и арбитражные суды (о выдаче судами справок см. выше);

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

сведения о вводе объекта капитального строительства в эксплуатацию, об акте приемки объекта капитального строительства, предоставляемом при получении разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (в случае если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование, указанное в части 2.1 ст. 11 комментируемого Закона). Выдачу разрешения на ввод объекта в эксплуатацию согласно ч. 2 и ч. 5 ст. 55 ГсК РФ производит федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ или орган местного самоуправления, выдавшие разрешение на строительство. В соответствии с ч. 6 ст. 51 ГсК РФ разрешение на строительство выдается уполномоченными федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления для строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства федерального, регионального или местного значения, при размещении которых допускается изъятие, в т.ч. путем выкупа, земельных участков.

Орган, организации, в которые заказчик, уполномоченный орган обратился на основании нормы ч. 3 комментируемой статьи с соответствующим запросом, в силу данной нормы обязаны предоставить необходимые сведения в течение 10 дней со дня обращения. Следует отметить, что в рассматриваемой норме не говорится о письменной форме запроса заказчика, уполномоченного

органа. Однако необходимость оформления запроса в письменном виде представляется очевидной.

4. В ч. 4 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень случаев, в которых заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия обязаны отстранить участника размещения заказа от участия в конкурсе или аукционе на любом этапе их проведения. Следует отметить, что до внесения Законом 2007 г. N 53-ФЗ изменений в ч. 4 статьи в ней говорилось не об обязанности, а о праве заказчика, уполномоченного органа, конкурсной или аукционной комиссии отстранить участника размещения заказа от участия в конкурсе или аукционе. Соответственно, со вступлением в силу Закона 2007 г. N 53-ФЗ рассматриваемая норма приобрела императивный характер.

Обстоятельствами, являющимися основанием для обязательного отстранения участника размещения заказа от участия в конкурсе или аукционе, являются (данные обстоятельства также предусмотрены соответственно в п. 1 ч. 1 комментируемой статьи в качестве основания для отказа в допуске участника размещения заказа к участию в торгах и в ч. ч. 2 - 4 ст. 11 комментируемого Закона в качестве обязательных требований к участникам размещения заказа (разумеется, как их отсутствие), см. выше и комментарий к ст. 11 Закона):

установление недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных участником размещения заказа в соответствии с ч. 3 ст. 25, ч. 2 ст. 31.4 или ч. 2 ст. 35 комментируемого Закона, в документах, составляющих содержание заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в открытом конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма, заявки на участие в аукционе;

установление факта проведения ликвидации участника размещения заказа - юридического лица или принятия арбитражным судом решения о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

установление факта приостановления деятельности участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя в порядке, предусмотренном КоАП РФ;

установление факта наличия у участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов такого участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, при условии что участник размещения заказа не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством РФ.

5. Часть 5 комментируемой статьи предусматривает возможность обжалования как решения заказчика, уполномоченного органа, конкурсной или аукционной комиссии об отстранении участника размещения заказа от участия в конкурсе или аукционе, так и решения конкурсной или аукционной комиссии об отказе в допуске к участию в конкурсе или аукционе. Правом на обжалование указанных решений согласно данной норме обладает участник размещения заказа, соответственно отстраненный от участия в торгах или не допущенный к участию в торгах, т.е. лицо, права и законные интересы которого нарушены обжалуемым решением.

Предусмотренный комментируемым Законом порядок обжалования, к которому отсылает рассматриваемая норма, регламентирован положениями гл. 8 Закона. Следует иметь в виду, что согласно ч. 1 ст. 57 комментируемого Закона участник размещения заказа имеет право обжаловать указанные выше решения заказчика, уполномоченного органа, конкурсной или аукционной комиссии как в судебном порядке, так и в порядке, предусмотренном указанной главой. Там же предусмотрено, что обжалование решения в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа решения в судебном порядке (см. комментарий к ст. 57 Закона).

6. Как установлено в ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона, нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления.

С учетом данной нормы в ч. 6 комментируемой статьи, по сути, речь идет лишь о двух прямо установленных основаниях для признания судом торгов недействительными:

допуск заказчиком, уполномоченным органом, конкурсной или аукционной комиссией к участию в торгах участника размещения заказа, который в соответствии с ч. 1 данной статьи не может быть допущен к участию в торгах, если заказчиком, уполномоченным органом, конкурсной или аукционной комиссией были установлены случаи, указанные в ч. 1 статьи;

отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в ч. 1 статьи случаев (следует отметить, что данное основание включено в рассматриваемую норму в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

Отдельное же установление таких оснований для признания торгов недействительными соотносится с положениями антимонопольного законодательства. Так, в ч. 4 ст. 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающей антимонопольные требования к торгам (эти требования приведены выше, а также в комментариях к ст. 6 и ст. 10 Закона), предусмотрено, что нарушение правил, установленных данной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа.

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона. Здесь же следует отметить лишь то, что ФАС России одновременно является и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу), и антимонопольным органом (п. 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 <1>).

_____

<1> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3259.

Статья 13. Национальный режим в отношении товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами

Комментарий к статье 13

1 - 3. В положениях комментируемой статьи определены условия допуска товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

С принятием комментируемого Закона содержание данных условий претерпело существенные изменения. Так, в ст. 6 ранее действовавшего Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов устанавливалось, что иностранные поставщики (исполнители) товаров (работ, услуг) могут принимать участие в конкурсе в случае, если производство товаров (работ, услуг) для государственных нужд в России отсутствует или экономически нецелесообразно. Аналогично ранее действовавшее положение п. 4 ст. 3 Закона 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд (утратило силу с принятием Закона 2006 г. N 19-ФЗ) запрещало приобретение при выполнении государственного контракта продукции иностранного производства, за исключением случаев, когда производство аналогичных видов продукции в России невозможно или экономически нецелесообразно.

Либерализация условий допуска товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов предопределена необходимостью гармонизации отечественного законодательства с международно-правовыми документами, актами ВТО, Всемирного банка и ЮНСИТРАЛ (см. введение). В п. 1 ст. 8 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг предусмотрено, что поставщики (подрядчики) допускаются к участию в процедурах закупок, независимо от государственной принадлежности, за исключением тех случаев, когда на основаниях, указанных в подзаконных актах о закупках или в других правовых нормах, закупающая организация решает ограничить участие в процедурах закупок на основании государственной принадлежности.

По общему правилу, установленному в ч. 1 комментируемой статьи, при размещении заказов к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, подлежит применению национальный режим. При этом в данной норме прямо определено, что содержанием национального режима являются условия, предусматривающие, что такие товары, работы, услуги допускаются для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, выполняемыми, оказываемыми российскими лицами. Иначе говоря, по общему правилу заказчики, уполномоченные органы не вправе в целях размещения заказа каким бы то ни было образом ограничивать допуск указанных товаров, работ, услуг.

Изъятия из данного правила могут быть установлены только международным договором РФ (о понятии международных договоров РФ см. комментарий к ст. 2 Закона), а также непосредственно комментируемым Законом (такие изъятия установлены в ч. 3 и ч. 4 комментируемой статьи) или иным федеральным законом (следует обратить внимание на то, что речь идет только о законодательных актах федерального уровня).

Национальный режим в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи подлежит применению к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, только в том случае, если аналогичный недискриминационный режим установлен иностранным государством или группой иностранных государств в отношении товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами. Соответственно, национальный режим применяется на основе такого одного из основных принципов государственного регулирования внешнеторговой деятельности, закрепленных в ст. 4 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" <1>, как взаимность в отношении другого государства (группы государств). Понятие взаимности определено в п. 2 ст. 2 названного Закона: предоставление одним государством (группой государств) другому государству (группе государств) определенного режима международной торговли взамен предоставления вторым государством (группой государств) первому государству (группе государств) такого же режима.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850.

При отсутствии взаимности, т.е. в случае, если иностранным государством или группой иностранных государств в отношении товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, не установлен режим, аналогичный национальному режиму, часть 3 комментируемой статьи предоставляет федеральному органу исполнительной власти, осуществляющему нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, полномочия устанавливать условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов.

Указанным федеральным органом исполнительной власти является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона). Следует отметить, что Приказом Минэкономразвития России от 30 октября 2006 г. N 347 утверждено Положение о Департаменте стратегии социально-экономических реформ Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации <1> (Департамент является структурным подразделением центрального аппарата Министерства), согласно п. 2.2.11 которого в полномочия ДССЭР входит установление условий допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд в соответствии с запретами и ограничениями, установленными Правительством РФ. Там же установлено, что в этой связи ДССЭР рассматривает случаи ограничений, запретов или дискриминации по отношению к российским товарам или участникам при размещении заказов для государственных и муниципальных нужд в иностранных государствах.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Необходимо иметь в виду, что положения ст. 29 Федерального закона "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" о национальном режиме в отношении товаров, происходящих из иностранных государств, и положения ст. 34 этого же Закона о национальном режиме в отношении внешней торговли услугами в силу прямого указания в них (ч. 5 ст. 29 и ч. 2 ст. 34 в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ) не применяются к поставкам товаров (оказанию услуг, выполнению работ) для государственных или муниципальных нужд.

4. Часть 4 комментируемой статьи предоставляет Правительству РФ право устанавливать запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства.

На основании данной нормы Постановлением Правительства РФ от 13 июня 2006 г. N 369 "Об установлении запретов и ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства" <1> установлено, что приобретение товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных

государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства не допускается, за исключением случаев, когда производство соответствующих товаров, выполнение работ, оказание услуг в России отсутствуют или не соответствуют требованиям государственных заказчиков.

<1> СЗ РФ. 2006. N 25. Ст. 2729.

5. Как предусмотрено в ч. 3 ст. 15 Конституции РФ, любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. На основании и в развитие данной конституционной нормы в ч. 5 комментируемой статьи предусмотрена обязательность опубликования и размещения в сети Интернет нормативного правового акта, устанавливающего условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В силу прямого указания в рассматриваемой норме такой нормативный правовой акт подлежит опубликованию в порядке, предусмотренном для официального опубликования нормативных правовых актов Правительства РФ или нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти. Порядок опубликования указанных нормативных правовых актов установлен Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти" <1>, в соответствии с п. 2 которого акты Правительства РФ подлежат официальному опубликованию в "Российской газете" и "Собрании законодательства Российской Федерации" в течение 10 дней после дня их подписания. Там же установлено, что официальным опубликованием актов Правительства РФ считается публикация их текстов в "Российской газете" или в "Собрании законодательства Российской Федерации". Официальными являются также тексты актов Правительства РФ, распространяемые в машиночитаемом виде научно-техническим центром правовой информации "Система".

<1> СЗ РФ. 1996. N 22. Ст. 2663.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти в соответствии с п. 9 названного Указа Президента РФ (в ред. Указа Президента РФ от 13 августа 1998 г. N 963 <1>) подлежат официальному опубликованию в "Российской газете" в течение 10 дней после дня их регистрации, а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти издательства "Юридическая литература" Администрации Президента РФ. Там же установлено, что официальным также является указанный Бюллетень, распространяемый в машиночитаемом виде научно-техническим центром правовой информации "Система".

Указанный в ч. 5 комментируемой статьи нормативный правовой акт в течение 3 рабочих дней со дня такого опубликования должен быть размещен на официальном сайте России в сети Интернет, который определяется Правительством РФ для размещения информации о размещении заказов (www.zakupki.gov.ru, см. комментарий к ст. 16 Закона).

<1> СЗ РФ. 1998. N 33. Ст. 3967.

6. Согласно ч. 6 комментируемой статьи товары, происходящие из иностранного государства или группы иностранных государств, работы, услуги, выполняемые, оказываемые иностранными лицами, допускаются для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, во-первых, в соответствии с запретами и ограничениями, установленными Правительством РФ, и, во-вторых, на условиях, установленных в соответствии с ч. 3 данной статьи Минэкономразвития России.

7. Часть 7 комментируемой статьи для целей обеспечения реализации ее норм предоставляет заказчику, уполномоченному органу право запросить у федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов (т.е. у Минэкономразвития России, см. комментарий к ст. 2 Закона), сведения об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Соответственно, рассматриваемая норма возлагает корреспондирующую с данным правом обязанность Минэкономразвития России в течение десяти дней со дня получения указанного запроса представить заказчику, уполномоченному органу необходимые сведения. Исполнение таких запросов входит в полномочия Департамента стратегии социально-экономических реформ Минэкономразвития России (см. выше).

Статья 14. Участие учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы, организаций инвалидов в размещении заказов

Комментарий к статье 14

1. Как говорилось выше (см. введение), одной из новелл комментируемого Закона является то, что им предусмотрена соответствующая мировой практике государственная поддержка предприятий уголовно-исполнительной системы и общественных организаций инвалидов.

В комментируемой статье говорится о возможности предоставления преимуществ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, организациям инвалидов при участии в размещении заказов. Целями предоставления таких преимуществ являются оказание государственной или муниципальной поддержки таким учреждениям, предприятиям и организациям, расширение возможностей их участия в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и стимулирование такого участия. Как говорилось выше (см. введение), то, что предусмотрена соответствующая мировой практике государственная поддержка предприятий уголовно-исполнительной системы и общественных организаций инвалидов, является одной из новелл комментируемого Закона.

Исходя из положений ст. 5 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" <1>, в комментируемой статье речь идет о входящих в уголовно-исполнительную систему учреждениях, исполняющих наказания, а также о включаемых по решению Правительства РФ в эту систему предприятиях, специально созданных для обеспечения деятельности уголовно-исполнительной системы, научно-исследовательских, проектных, лечебных, учебных и иных учреждениях. Исполняющими наказания учреждениями, входящими в уголовно-исполнительную систему, согласно ст. 16 УИК РФ являются уголовно-исполнительная инспекция, исправительный центр, арестный дом, колония-поселение, воспитательная колония, лечебное исправительное учреждение, исправительная колония общего, строгого или особого режима, тюрьма, колония особого режима для осужденных, отбывающих пожизненное лишение свободы. Понятие организации инвалидов для целей комментируемого Закона определено в ч. 2 комментируемой статьи.

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 33. Ст. 1316.

В ч. 1 комментируемой статьи установлено, что преимущества учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, организациям инвалидов при участии в размещении заказов предоставляются в соответствии с комментируемым Законом. Предоставление таких преимуществ детализировано в положениях п. 12 ч. 4 ст. 21, ч. 3 ст. 28, п. 2 ч. 5.2 ст. 37, ч. 3 ст. 38 Закона, а преимуществ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, кроме того, - в норме п. 7 ч. 2 ст. 55 Закона (см. комментарий к указанным статьям).

Постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2006 г. N 734 "О предоставлении преимуществ учреждениям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов, участвующим в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" <1> установлено, что в случае, если производство товаров (работ, услуг) осуществляется учреждениями уголовно-исполнительной системы и информация об указанных учреждениях, а также о номенклатуре производимых ими товаров (работ, услуг) размещена на официальном сайте России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (www.zakupki.gov.ru, см. комментарий к ст. 16 Закона), государственные и муниципальные заказчики, органы, уполномоченные на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, вправе:

<1> СЗ РФ. 2006. N 49. Ч. 2. Ст. 5228.

предоставлять преимущества указанным учреждениям в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% при размещении заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных и муниципальных нужд путем проведения торгов;

размещать заказы на поставки товаров (работ, услуг) в указанных учреждениях без проведения торгов (у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)) при размещении

заказов для нужд учреждений уголовно-исполнительной системы (см. комментарий к ст. 55 Закона).

Этим же Постановлением Правительства РФ установлено, что в случае, если производство товаров (работ, услуг) осуществляется организациями инвалидов и информация об указанных организациях, а также о номенклатуре производимых ими товаров (работ, услуг) размещена на официальном сайте, государственные и муниципальные заказчики, органы, уполномоченные на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, вправе предоставлять преимущества для этих организаций в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% при размещении заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных и муниципальных нужд путем проведения торгов.

Размещение на официальном сайте указанной информации согласно данному Постановлению Правительства РФ осуществляется соответственно ФСИН России и Росздравом в порядке, установленном Минэкономразвития России.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет понятие организаций инвалидов для целей комментируемого Закона. Под таковыми, в частности, понимаются две категории юридических лиц:

1) общероссийские общественные организации инвалидов (в т.ч. созданные как союзы общественных организаций инвалидов), среди членов которых инвалиды и их законные представители составляют не менее чем 80%.

Общественная организация в соответствии со ст. 7 Федерального закона от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" <1> является одной из организационно-правовых форм общественных объединений. Под общественным объединением согласно ст. 5 названного Закона понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

<1> СЗ РФ. 1995. N 21. Ст. 1930.

Общественными организациями инвалидов согласно ст. 33 Федерального закона "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации" от 24 ноября 1995 г. N 181-ФЗ (в ред. Федерального закона от 4 января 1999 г. N 5-ФЗ) <1> признаются организации, созданные инвалидами и лицами, представляющими их интересы, в целях защиты прав и законных интересов инвалидов, обеспечения им равных с другими гражданами возможностей, решения задач общественной интеграции инвалидов, среди членов которых инвалиды и их законные представители (один из родителей, усыновителей, опекун или попечитель) составляют не менее 80%, а также союзы (ассоциации) указанных организаций.

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4563; 1999. N 2. Ст. 232.

Необходимо обратить внимание на то, что в ч. 2 комментируемой статьи говорится только об общероссийских общественных организациях инвалидов. Под общероссийским общественным объединением согласно ст. 14 Федерального закона "Об общественных объединениях" понимается объединение, которое осуществляет свою деятельность в соответствии с уставными целями на территориях более половины субъектов РФ и имеет там свои структурные подразделения - организации, отделения или филиалы и представительства;

2) организации, которые одновременно удовлетворяют следующим трем условиям:

уставный (складочный) капитал организации полностью состоит из вкладов общероссийских общественных организаций инвалидов. Поскольку речь идет об уставном (складочном) капитале, подразумевается, что это либо хозяйственное товарищество (полное или смешанное), либо хозяйственное общество (акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью или общество с дополнительной ответственностью);

среднесписочная численность инвалидов в организации по отношению к другим работникам составляет не менее чем 50%. При определении среднесписочной численности работников подлежит применению Порядок заполнения и представления унифицированных форм федерального государственного статистического наблюдения: N П-1 "Сведения о производстве и отгрузке товаров и услуг", N П-2 "Сведения об инвестициях", N П-3 "Сведения о финансовом состоянии организации", N П-4 "Сведения о численности, заработной плате и движении работников", N П-5 (м) "Основные сведения о деятельности организации", утв. Постановлением Росстата от 20 ноября 2006 г. N 69 <1>;

<1> Вопросы статистики. 2007. N 2.

доля оплаты труда инвалидов в фонде оплаты труда организации составляет не менее чем 25%. При определении фонда оплаты труда и доли в нем оплаты труда инвалидов следует использовать указанное Постановление Росстата от 20 ноября 2006 г. N 69.

Только те организации, которые соответствуют приведенным выше условиям, признаются для целей комментируемого Закона организациями инвалидов и, соответственно, имеют право на преимущества при участии в размещении заказов, предоставляемые комментируемым Законом.

Статья 15. Особенности участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказа

Комментарий к статье 15

1. В комментируемой статье определены особенности участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, а, говоря точнее, - предусмотрены положения, направленные на оказание государственной или муниципальной поддержки субъектам малого предпринимательства, расширение возможностей участия таких субъектов в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и стимулирование такого участия. Ранее аналогичные общие положения предусматривались в ст. 14 (до внесения изменений Законом 2006 г. N 19-ФЗ) утратившего с 1 января 2008 г. силу Федерального закона от 14 июня 1995 г. N 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации" <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 25. Ст. 2343.

Определение особенностей участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд предусмотрено в качестве мер, принимаемых федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ в целях реализации государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в России, в п. 5 ст. 7 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" <1> (названный Закон регулирует сферу развития не только малого, но и среднего предпринимательства), с принятием которого утратил силу Федеральный закон "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации".

<1> СЗ РФ. 2007. N 31. Ст. 4006.

Как определено в п. 1 ст. 3 названного Закона, субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными данным Законом, к малым предприятиям, в т.ч. к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в Единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

1) для юридических лиц - суммарная доля участия России, субъектов РФ, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать 25% (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, не должна превышать 25%;

2) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от 101 до 250 человек включительно для средних предприятий;

б) до 100 человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до 15 человек;

3) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством РФ для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает обязанность государственных заказчиков осуществлять размещение заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем 10 и не более чем 20% общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством РФ, путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказа являются такие субъекты. Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данной норме был установлен не интервал общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг - от 10 до 20%, а фиксированное число - 15% такого объема. Другим важным изменением, внесенным Законом 2007 г. N 53-ФЗ, является то, что обязанность распространена на случаи размещения заказов путем проведения запроса котировок, до этого говорилось только о размещении заказов путем проведения торгов.

Данная обязанность не распространяется на случаи размещения государственными заказчиками заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства, а также полностью не распространяется на размещение заказов муниципальными заказчиками. В рассматриваемой норме прямо предусмотрено, что муниципальные заказчики, а также государственные заказчики в указанных случаях размещения заказов лишь вправе осуществлять такое размещение заказов.

Перечень товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, утвержден Постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 642 "О перечне товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства" (наименование в ред. Постановления Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 648) <1> (в Перечне позиции определены с указанием кодов по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 (ОКДП), введенным в действие Постановлением Госстандарта России от 6 августа 1993 г. N 17).

_____

<1> СЗ РФ. 2006. N 46. Ст. 4793; 2007. N 42. Ст. 5049.

1.1. Включенная в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 1.1 устанавливает верхний предел начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) при размещении заказа у субъектов малого предпринимательства. Такая цена не должна превышать:

при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ для государственных или муниципальных нужд - 3 млн. руб.;

при размещении заказа на оказание услуг для государственных или муниципальных нужд - 2 млн. руб.

В ранее действовавшей редакции ч. 1 комментируемой статьи (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ) предусматривалось, что такие предельные цены устанавливает Правительство РФ. На основании данной нормы названным выше Постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 642 были установлены точно такие же предельные цены.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлено, что при размещении заказов путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства, установленный комментируемым Законом порядок размещения заказа подлежит применению с учетом положений комментируемой статьи об особенностях участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказа (следует иметь в виду, что предусмотренные комментируемой статьей особенности в соответствии изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ, распространены на размещение заказов путем проведения запроса котировок; до этого в статье говорилось только о размещении заказов путем проведения торгов). Данные особенности определены в положениях ч. ч. 3 - 6 комментируемой статьи.

3. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает обязательность указания в извещении о проведении открытого конкурса, открытого аукциона или в извещении о проведении запроса котировок информации о том, что заказ размещается путем проведения торгов, запроса котировок, которые предусмотрены частью 1 данной статьи и в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства. Следует отметить, что при этом представляются не вполне определенными последствия невыполнения данного требования. По крайней мере, такие последствия прямо не определены.

4. В силу ч. 4 комментируемой статьи в том случае, если заказ размещается путем проведения торгов, запроса котировок, которые предусмотрены частью 1 данной статьи и в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства, то заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе или котировочные заявки, поданные участниками размещения заказа, не являющимися субъектами малого предпринимательства, подлежат отклонению. Иначе говоря, лица, не являющиеся субъектами малого предпринимательства, участниками размещения такого заказа быть не могут.

5 - 6. В ч. 5 комментируемой статьи установлено, что в случае, если по истечении срока подачи заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе субъектами малого предпринимательства подано менее двух заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе (т.е. подана одна заявка или не подано ни одной), торги признаются несостоявшимися.

В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи в случае признания торгов несостоявшимися повторные торги, участниками которых являются субъекты малого предпринимательства, в отличие от торгов, которые проводятся на общих условиях (не только среди субъектов малого предпринимательства), не проводятся. При этом размещение заказов осуществляется путем проведения торгов в общем порядке, установленном комментируемым Законом (гл. 2 и 3), т.е. участниками размещения заказа могут быть как субъекты малого предпринимательства, так и лица, не являющиеся таковыми.

Следует отметить, что в данную норму Законом 2007 г. N 218-ФЗ внесены изменения. Прежде всего, уточнено, что данные последствия наступают в том случае, если при условии признания торгов несостоявшимися не подана ни одна заявка или заявка, поданная единственным участником размещения заказа, являющимся субъектом малого предпринимательства, не соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, документацией об аукционе. При этом исключено положение о том, что контракт с одним участником размещения заказа - субъектом малого предпринимательства не заключается. Соответственно, действующая редакция рассматриваемой нормы допускает возможность заключения государственного или муниципального контракта с единственным участником размещения заказа, являющимся субъектом малого предпринимательства.

Кроме того, Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 6 комментируемой статьи включено положение, согласно которому объем товаров, работ, услуг, на поставку, выполнение, оказание которых проводились торги, учитывается в общем годовом объеме, предусмотренном частью 1 комментируемой статьи. Это означает, что объем товаров, работ, услуг, на поставку, выполнение, оказание которых проводилось размещение заказа путем проведения торгов, не исключается из этого общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Соответственно, государственный заказчик будет обязан разместить у субъектов малого предпринимательства заказ на поставки других товаров, выполнение других работ, оказание других услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством РФ.

7. Часть 7 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, определяет последствия ситуации, когда по истечении срока подачи котировочных заявок субъектами малого предпринимательства не подана ни одна заявка, соответствующая требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (как говорилось выше, действие комментируемой статьи на размещение заказов у субъектов малого предпринимательства путем запроса котировок распространено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

В этом случае повторное размещение заказа путем запроса котировок не проводится, а объем товаров, работ, услуг, на поставку, выполнение, оказание которых проводился запрос котировок, учитывается в общем годовом объеме, предусмотренном частью 1 данной статьи. Это означает, что объем товаров, работ, услуг, на поставку, выполнение, оказание которых проводилось размещение заказа путем запроса котировок, не исключается из этого общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Соответственно, государственный заказчик будет обязан разместить у субъектов малого предпринимательства заказ на поставки других товаров, выполнение других работ, оказание других услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством РФ. Тот заказ, который не был размещен у субъектов малого предпринимательства путем запроса котировок, размещается заказчиком в общем порядке, установленном комментируемым Законом (гл. 4 и 5). При размещении этого заказа участниками размещения заказа могут быть как субъекты малого предпринимательства, так и лица, не являющиеся таковыми.

Статья 16. Информационное обеспечение размещения заказов

Комментарий к статье 16

1. Комментируемая статья определяет правовой механизм реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Для этого часть 1 комментируемой статьи обязывает Правительство РФ, высшие исполнительные органы государственной власти субъекта РФ, местные администрации определить:

во-первых, официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов (в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "официальное печатное издание");

во-вторых, официальный сайт России, официальный сайт субъекта РФ, официальный сайт муниципального образования в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов (в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "официальный сайт").

На основании данного предписания Правительством РФ:

распоряжением от 14 февраля 2006 г. N 202-р <1> официальным печатным изданием России, осуществляющим опубликование информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, определен бюллетень "Конкурсные торги" (адрес редакции: 119121, г. Москва, Смоленский бульвар, д. 3/5, тел.: (495) 741-30-20, факс: (495) 741-30-21, адрес сайта в сети Интернет: www.bob.ru);

<1> СЗ РФ. 2006. N 9. Ст. 1036.

распоряжением от 20 февраля 2006 г. N 229-р <1> адрес официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд определен www.zakupki.gov.ru. Этим же распоряжением Минэкономразвития России определено уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по ведению указанного официального сайта.

<1> СЗ РФ. 2006. N 9. Ст. 1054.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. часть 1 комментируемой статьи будет действовать в новой редакции, предусматривающей вместо обязательности определения официальных печатных изданий и официальных сайтов обязательность определения единого официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд. Определить данный единый официальный сайт будет обязано Правительство РФ.

Вместе с тем требования ч. 1 ст. 21 и ч. 1 ст. 33 комментируемого Закона о необходимости опубликования заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании извещения о проведении открытого конкурса, извещения о проведении открытого конкурса аукциона согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ утрачивают силу только с 1 января 2011 г. Кроме того, отдельные положения норм ч. 11 ст. 28 и ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающие случаи обязательного опубликования в официальных печатных изданиях, отобранных высшими исполнительными органами государственной власти субъектов РФ, местными администрациями, протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона согласно этому же Закону 2007 г. N 218-ФЗ утрачивают силу также только с 1 января 2011 г. (см. комментарий к указанным статьям).

Также следует обратить внимание на введенную этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ норму ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится.

2 - 5. Положения ч. ч. 2 - 5 комментируемой статьи устанавливают требования к ведению официальных сайтов России, субъектов РФ и муниципальных образований в сети Интернет, определенных в соответствии с ч. 1 данной статьи для размещения информации о размещении заказов. Все эти положения в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. утрачивают силу, поскольку изменениями, внесенными этим Законом, с указанной даты предусмотрена обязательность ведения единого официального сайта России в сети Интернет.

Часть 2 предоставляет возможность муниципальным заказчикам муниципального образования, у которого нет официального сайта, размещать информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование. Разумеется, порядок такого размещения должен быть согласован местной администрацией муниципального образования, у которого нет официального сайта, с высшим

исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, в границах которого расположено это муниципальное образование. Следует обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме не говорится о возможности размещения муниципальными заказчиками муниципального образования, не имеющего официального печатного издания, информации о размещении заказов в официальном печатном издании субъекта РФ.

В ч. 3 комментируемой статьи определен приоритет размещения информации о размещении заказов в официальном печатном издании: в случае, если опубликование такой информации предусмотрено комментируемым Законом, то информация должна быть опубликована в официальном печатном издании в обязательном порядке, а на официальном сайте - в факультативном; размещение информации на официальном сайте опубликование информации в официальном печатном издании не заменяет.

С учетом положения ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, а также изменений, внесенных в комментируемую статью Законом 2007 г. N 218-ФЗ, рассматриваемая норма приобретает переходный характер. Очевидно, исходя из современного уровня развития информационно-коммуникационных технологий законодатель с 1 января 2008 г. отменяет требование опубликования информации о размещении заказов в официальном печатном издании при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, а с 1 января 2010 г. вообще отказывается от обязательности официальных печатных изданий (см. выше).

Часть 4 комментируемой статьи предусматривает обязательность размещения на официальном сайте России информации об адресах официальных сайтов всех субъектов РФ, а также определяет порядок размещения информации об изменении таких адресов:

высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ при изменении адреса официального сайта субъекта РФ (а это в силу ч. 1 комментируемой статьи должно быть оформлено изданием соответствующего правового акта субъекта РФ) обязан в течение одного рабочего дня со дня принятия такого решения направить информацию о таком изменении в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение официального сайта России (т.е. в Минэкономразвития России);

указанный федеральный орган исполнительной власти, в свою очередь, обязан в течение двух рабочих дней со дня получения информации о таком изменении разместить ее на официальном сайте России.

В ч. 5 комментируемой статьи аналогично предусмотрена обязательность размещения на официальном сайте субъекта РФ информации об адресах официальных сайтов всех муниципальных образований, расположенных в границах такого субъекта РФ, а также определен аналогичный порядок размещения информации об изменении таких адресов:

местная администрация при изменении адреса официального сайта муниципального образования (а это в силу ч. 1 комментируемой статьи должно быть оформлено изданием соответствующего муниципального правового акта) обязан в течение одного рабочего дня со дня принятия такого решения направить информацию о таком изменении в орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный на ведение официального сайта субъекта РФ;

указанный орган исполнительной власти субъекта РФ, в свою очередь, обязан в течение двух рабочих дней со дня получения информации о таком изменении разместить ее на официальном сайте субъекта РФ.

6. Часть 6 комментируемой статьи определяет перечень информации, которая подлежит размещению на соответствующих официальных сайтах без взимания платы:

на официальном сайте России - информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд; информация об условиях, о запретах, об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или групп иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами (точнее говоря, нормативный правовой акт, устанавливающий такие условия, запреты и ограничения, см. комментарий к ст. 13 Закона); информация об адресах официальных сайтов всех субъектов РФ, а также об изменении таких адресов (ч. 4 комментируемой статьи, см. выше);

на официальном сайте субъекта РФ - информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ; информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд (в случае если комментируемым Законом предусмотрена обязанность размещать данную информацию одновременно на официальном сайте муниципального образования и официальном сайте субъекта РФ); информация об адресах официальных сайтов всех муниципальных образований, расположенных в границах такого субъекта РФ, а также об изменении таких адресов (ч. 5 комментируемой статьи, см. выше);

на официальном сайте муниципального образования - информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд.

При этом в ч. 6 комментируемой статьи прямо определено, что к информации о размещении заказа относятся предусмотренная комментируемым Законом информация и полученные в результате принятия решения о размещении заказа и в ходе размещения заказа сведения, в т.ч. сведения, содержащиеся в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, извещении о проведении запроса котировок, конкурсной документации, документации об аукционе, изменениях, вносимых в такие извещения и такую документацию, разъяснениях такой документации, протоколах, составляемых в ходе размещения заказа.

Следует отметить, что статья 7.30 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусматривает ряд составов административных правонарушений, связанных с нарушением положений комментируемого Закона о размещении информации о размещении заказа на официальном сайте, опубликовании такой информации в официальном печатном издании. В частности, в указанной статье установлена административная ответственность за следующие деяния (об упоминаемой в приведенных положениях организациях, оказывающих услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, см. комментарий к ст. 16.1 Закона):

нарушение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, специализированной организацией сроков опубликования в официальном печатном издании или сроков размещения на официальном сайте информации о размещении заказов, подлежащей в соответствии с законодательством о размещении заказов такому опубликованию или такому размещению; опубликование в официальном печатном издании или размещение на официальном сайте такой информации с нарушением требования законодательства о размещении заказов (ч. 1);

неопубликование должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, специализированной организацией, должностным лицом органа, уполномоченного на ведение официального сайта, редакцией официального печатного издания, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта организацией или неразмещение на официальном сайте информации о размещении заказов, подлежащей в соответствии с законодательством о размещении заказов такому опубликованию или такому размещению (ч. 3);

нарушение должностным лицом органа, уполномоченного на ведение официального сайта, редакцией официального печатного издания, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, организацией сроков опубликования в официальном печатном издании или сроков размещения на официальном сайте информации о размещении заказов, подлежащей в соответствии с законодательством о размещении заказов такому опубликованию или такому размещению, опубликование в официальном печатном издании или размещение на официальном сайте указанной информации с нарушением требований законодательства о размещении заказов (ч. 5).

В ч. 1 ст. 7.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за опубликование в официальном печатном издании или размещение на официальном сайте должностным лицом государственного или муниципального заказчика, уполномоченного органа, специализированной организацией, должностным лицом органа, уполномоченного на ведение официального сайта, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта организацией недостоверной информации о размещении заказов.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. часть 6 комментируемой статьи будет действовать в новой редакции, учитывающей, что с указанной даты будет функционировать единый официальный сайт России в сети Интернет, предназначенный для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд.

Согласно данной редакции на официальном сайте без взимания платы будет подлежать размещению информация:

о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд;

об условиях, о запретах, об ограничении допуска товаров, происходящих из иностранного государства или групп иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

При этом новая редакция рассматриваемой нормы расширит содержание понятия информации о размещении заказов, подлежащей размещению на официальном сайте. В частности, к такой информации будут относиться предусмотренная комментируемым Законом информация и полученные в результате принятия решения о размещении заказа и в ходе размещения заказа сведения, в т.ч.:

сведения, содержащиеся в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, извещении о проведении запроса котировок, конкурсной документации, документации об

аукционе, изменениях, вносимых в такие извещения и такую документацию, разъяснениях такой документации, протоколах, составляемых в ходе размещения заказа, а также

информация о поступлении жалоб участников размещения заказа и об их содержании, о решениях, принятых по результатам рассмотрения таких жалоб;

предписаниях, выданных уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления.

7. Норма ч. 7 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка пользования официальными сайтами и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами (в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, с 1 января 2010 г. в данной норме речь будет идти о едином официальном сайте).

На основании данной нормы Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147 утверждено Положение о пользовании официальными сайтами в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами <1>.

––––––––––––––––––––––––––––––

<1> СЗ РФ. 2007. N 12. Ст. 1412.

Названное Положение включает три раздела:

I. Общие положения.

II. Требования к технологическим, программным и лингвистическим средствам обеспечения пользования официальными сайтами.

III. Требования к правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальными сайтами.

В ч. 9 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение должностным лицом органа, уполномоченного на ведение официального сайта, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта организацией порядка пользования официальным сайтом для размещения информации о размещении заказов и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым, организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом.

Следует отметить, что в ч. 4 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусматривалось, что до установления Правительством РФ порядка пользования официальными сайтами и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами такие порядок и требования устанавливаются в соответствии с комментируемым Законом нормативными правовыми актами субъектов РФ.

8. Непосредственно в рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, часть 8 комментируемой статьи устанавливает, что информация о размещении заказа, размещенная на официальных сайтах, должна быть доступна для ознакомления без взимания платы (в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, с 1 января 2010 г. в данной норме речь будет идти о едином официальном сайте).

Пункт 3 названного выше Положения, утв. Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147, детализируя данную норму, устанавливает, что информация, размещаемая на официальных сайтах, должна быть круглосуточно доступна пользователям официальных сайтов для ознакомления без взимания платы и иных ограничений. Согласно п. 4 этого же Положения в случае возникновения у уполномоченного органа технических, программных неполадок или иных проблем, влекущих невозможность доступа к официальному сайту, уполномоченный орган в срок, не превышающий 2 часов с момента возобновления доступа к официальному сайту, обязан поместить на нем соответствующее объявление, которое должно содержать причину, дату и время прекращения доступа, а также дату и время возобновления доступа к информации.

Статья 16.1. Организация, оказывающая услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта

Комментарий к статье 16.1

1. Комментируемая статья, посвященная организации, оказывающей услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта, включена в Закон в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ и действует только с 1 января 2010 г.

Введение данной статьи обусловлено тем, что согласно изменениям, внесенным тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ст. 16 комментируемого Закона, вместо обязательности определения официальных печатных изданий и официальных сайтов России, субъектов РФ и муниципальных образований для опубликования информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд с 1 января 2010 г. будет введена обязательность определения единого официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд.

Очевидно, что обслуживание такого единого официального сайта и обеспечение его функционирования будет довольно трудоемким, поскольку на нем должна размещаться информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг не только для федеральных нужд, но и для удовлетворения потребностей всех субъектов РФ, их государственных заказчиков и всех муниципальных образований, муниципальных заказчиков. Соответственно, часть 1 комментируемой статьи предоставляет право уполномоченному на ведение официального сайта федеральному органу исполнительной власти привлечь на основе контракта организацию для оказания услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта.

В качестве переходного положения во введенной тем же самым Законом 2007 г. N 218-ФЗ ч. 11 ст. 65 комментируемого Закона предусмотрено, что до 1 января 2010 г. уполномоченные на ведение официального сайта федеральный орган исполнительной власти (т.е. Минэкономразвития России, см. комментарий к ст. 16 Закона), орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления вправе привлечь организацию для оказания услуг по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта. При этом в указанной норме закреплены нормы, регулирующие отношения с участием такой организации, аналогичные нормам комментируемой статьи (см. комментарий к ст. 65 Закона).

2. В ч. 1 комментируемой статьи установлено, что уполномоченный на ведение официального сайта федеральный орган исполнительной власти привлекает организацию для оказания услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта на основе контракта.

Соответственно, речь идет о государственном контракте на оказание услуг для федеральных нужд, который может быть заключен только путем размещения заказа на оказание этих услуг в порядке, установленном комментируемым Законом. В соответствии с ч. 2 ст. 10 комментируемого Закона во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных данным Законом. Этим и предопределена норма ч. 2 комментируемой статьи, согласно которой выбор организации для оказания услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта осуществляется уполномоченным на ведение официального сайта федеральным органом исполнительной власти путем проведения торгов в соответствии с комментируемым Законом. Определение формы торгов - конкурс или аукцион - зависит от критериев, установленных в ст. ст. 10, 20 и 32 комментируемого Закона.

3. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает солидарную ответственность уполномоченного на ведение официального сайта федерального органа исполнительной власти за вред, причиненный физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) организации, осуществляющей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, совершенных в пределах полномочий, переданных ей указанным органом на основе контракта.

Данная норма закреплена по аналогии с нормой ч. 4 ст. 6 комментируемого Закона о солидарной ответственности заказчика, уполномоченного органа за вред, причиненный физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) специализированной организации, совершенных в пределах полномочий, переданных ей заказчиком, уполномоченным органом на основе контракта и связанных с размещением заказа, при осуществлении ею функций от имени заказчика или уполномоченного органа (см. комментарий к указанной статье).

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлен запрет выступать участником размещения заказа организации, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, поскольку очевидно, что такая организация имеет довольно трудно контролируемую возможность осуществить действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Такая организация вправе быть участником размещения заказа только в одном случае - при размещении заказа путем проведения торгов на оказание услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению

функционирования такого сайта (речь идет о случаях необходимости перезаключения контракта, т.к. при первом размещении такого заказа, в связи с вступлением в силу соответствующих норм Закона 2007 г. такой организации еще не будет).

Норма ч. 4 комментируемой статьи закреплена в т.ч. в развитие установленных в ст. 17 Закона о защите конкуренции антимонопольных требований к торгам (об указанных требованиях см. комментарий к ст. ст. 6, 10 и 12 Закона). Однако следует обратить внимание на то, что установленный в ч. 4 комментируемой статьи запрет распространяется на случаи размещения заказа не только путем проведения торгов, но и без их проведения.

Статья 17. Контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов

Комментарий к статье 17

1. Положения комментируемой статьи довольно подробно регламентируют осуществление контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов. В ст. 4 ранее действовавшего Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов лишь предусматривалось определение Правительством РФ федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля за проведением конкурсов и координацию их проведения, а также определение Правительством РФ функций такого уполномоченного федерального органа исполнительной власти (об указанном органе см. ниже).

В нормах комментируемой статьи прослеживаются аналогии с положениями Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 134-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" <1>. Однако непосредственно названный Закон к отношениям, связанным с осуществлением контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, не применяется, т.к. комментируемая статья предусматривает проведение контроля не только в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, но и федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления.

_____

<1> СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3436.

Следует отметить, что комментируемая статья в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ полностью изложена в новой редакции. Отчасти внесение изменений вызвано необходимостью согласования положений статьи с другими изменениями, внесенными данным Законом в нормы других статей комментируемого Закона (в т.ч. введены новые субъекты - организация, оказывающая услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, операторы электронных площадок, см. комментарий к ст. 16.1 и ст. 41 Закона), а также необходимостью уточнения отдельных положений статьи. Остальные же изменения проанализированы при рассмотрении соответствующих положений комментируемой статьи.

Часть 1 комментируемой статьи определяет две формы осуществления контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов - проведение плановых и внеплановых проверок (аналогичное деление мероприятий по контролю на плановые и внеплановые проверки предусматривает статья 7 Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)").

При этом нововведением Закона 2007 г. N 218-ФЗ является непосредственное исключение из предмета проверок результатов оценки заявок на участие в конкурсе по таким критериям, как:

функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара; качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса (критерии, предусмотренные в п. 1 и п. 1.1 ч. 4 ст. 28 Закона);

при проведении открытого конкурса на право заключить контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма - художественная и культурная значимость произведения литературы или искусства, исполнения, национального фильма, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом государственного или муниципального контракта; качественные характеристики произведения литературы или искусства, качество исполнения; квалификация участников конкурса, опыт работы в соответствующей области литературы или искусства (критерии, предусмотренные в п. п. 1, 2 и 4 ч. 3 ст. 31.6 Закона).

В рассматриваемой норме также прямо указаны субъекты, которые могут подвергаться проверкам:

заказчики, уполномоченные органы (об указанных субъектах см. комментарий к ст. 4 Закона);

специализированные организации (об указанных организациях см. комментарий к ст. 6 Закона);

конкурсные, аукционные и котировочные комиссии (о комиссиях см. комментарий к ст. 7 Закона);

федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение официального сайта (таким органом является Минэкономразвития России, см. комментарий к ст. 16 Закона);

организации, оказывающие услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта (об указанных организациях см. комментарий к ст. 16.1 Закона);

федеральный орган исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, уполномоченные на ведение реестров заключенных по итогам размещения заказов государственных или муниципальных контрактов (об указанных органах см. комментарий к ст. 18 Закона);

операторы электронных площадок (об указанных субъектах см. комментарий к ст. 41 Закона).

Необходимо иметь в виду, что во введенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ частях 12 - 14 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходных положений установлено, что в порядке, предусмотренном комментируемой статьей, осуществляется контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов:

до 1 июля 2008 г. - в отношении редакции официального печатного издания, отобранного Правительством РФ (ч. 12);

до 1 января 2011 г. - в отношении редакции официального печатного издания, отобранного высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией (ч. 13);

до 1 января 2010 г. - контроль за соблюдением уполномоченными на ведение официального сайта органом исполнительной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления, организацией, оказывающей услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта субъекта РФ, муниципального образования (ч. 14).

2. В ч. 2 комментируемой статьи закреплены полномочия федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, по осуществлению контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов следующих субъектов:

организации, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта (об указанных организациях см. комментарий к ст. 16.1 Закона);

федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на ведение реестра заключенных по итогам размещения заказов государственных контрактов (таким органом является Федеральное казначейство, см. комментарий к ст. 18 Закона);

операторов электронных площадок (об указанных субъектах см. комментарий к ст. 41 Закона).

В связи с принятием комментируемого Закона Постановлением Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. N 94 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд" <1> установлено, что ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, осуществляемых Рособоронзаказом в соответствии с Указом Президента РФ. Впоследствии Постановлением Правительства РФ от 8 февраля 2007 г. N 83 <2> внесены соответствующие дополнения в Положение о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 12 Закона), ФАС России согласно названному Положению одновременно является и антимонопольным органом.

<1> СЗ РФ. 2006. N 9. Ст. 1017.

<2> СЗ РФ. 2007. N 7. Ст. 903.

Рособоронзаказ согласно п. 1 Положения о Федеральной службе по оборонному заказу, утв. Указом Президента РФ от 21 января 2005 г. N 56с <1>, является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим деятельность по контролю и надзору за выполнением федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами установленных Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами РФ норм и правил в сфере государственного оборонного заказа.

_____

<1> СЗ РФ. 2005. N 5. Ст. 358.

Реализация полномочий указанных федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, по осуществлению контроля за другими федеральными органами исполнительной власти обеспечивается тем, что руководство деятельностью ФАС России осуществляет непосредственно Правительство РФ, а руководство деятельностью Рособоронзаказа - непосредственно Президент РФ.

До издания указанных нормативных правовых актов Постановлением Правительства РФ от 27 августа 2004 г. N 443, которым утверждено Положение о Министерстве экономического развития и торговли Российской Федерации, на основании ст. 4 ранее действовавшего Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов устанавливалось, что Минэкономразвития России до внесения соответствующих изменений в нормативные правовые акты является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координацию их проведения.

3. В ч. 3 комментируемой статьи определены органы, имеющие полномочия на проведение плановых проверок в рамках осуществления контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов:

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд - федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, т.е. ФАС России или Рособоронзаказ (см. выше). Только этот же орган вправе проводить и внеплановые проверки (см. ниже). Соответственно, иные федеральные органы исполнительной власти не вправе проводить ни плановые, ни внеплановые проверки;

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов РФ - орган исполнительной власти субъекта РФ. В отличие от случаев проведения внеплановых проверок (см. ниже) это не обязательно орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. В то же время это не означает, что плановые проверки вправе проводить любой орган исполнительной власти субъекта РФ и в отношении любых субъектов, указанных в ч. 1 комментируемой статьи. Право органов исполнительной власти субъекта РФ на проведение плановых проверок предопределяется их компетенцией;

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд - орган местного самоуправления муниципального района, городского округа (следует обратить внимание на то, что органы местного самоуправления иных видов муниципальных образований проводить проверки не вправе, о видах муниципальных образований см. комментарий к ст. 3 Закона). В отличие от случаев проведения внеплановых проверок (см. ниже) это также не обязательно орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Это также не означает, что плановые проверки вправе проводить любой орган местного самоуправления муниципального района, городского округа. Право этих органов на проведение плановых проверок предопределяется их компетенцией.

Единый порядок проведения всеми указанными органами плановых проверок при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд согласно рассматриваемой норме должен быть установлен федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, т.е. Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона). Данное положение включено в комментируемую статью (ч. 2) в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ и воспроизведено Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 3. Соответственно, следует ожидать издания Минэкономразвития России соответствующего нормативного правового акта.

4. Часть 4 комментируемой статьи определяет органы, имеющие полномочия на проведение внеплановых проверок в рамках осуществления контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов:

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд - федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, т.е. ФАС России или Рособоронзаказ (см. выше);

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов РФ - орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Такой орган определяют органы государственной власти субъекта РФ самостоятельно, исходя из установленной ими же в соответствии с Федеральным

законом "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" системы исполнительных органов государственной власти субъекта РФ;

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд - орган местного самоуправления муниципального района, городского округа, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Такой орган определяют органы местного самоуправления муниципального района, городского округа самостоятельно, исходя из установленной в соответствии с Федеральным законом "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" структурой органов местного самоуправления.

Соответственно, на региональном уровне и местном уровне круг органов, имеющих полномочия на проведение внеплановых проверок, сужен по сравнению с кругом органов, имеющих полномочия на проведение плановых проверок.

5 - 6. В ч. 5 и ч. 6 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень случаев, являющихся основанием для проведения внеплановых проверок (во многом аналогичный перечень оснований для проведения внеплановых мероприятий по контролю предусматривает пункт 5 ст. 7 Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)").

Такими случаями согласно ч. 5 статьи являются:

обращение участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии. Рассмотрение жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 8 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной главе). Как предусмотрено рассматриваемой нормой, по результатам проведения в данном случае проверки и рассмотрения жалобы принимается единое решение;

поступление информации о нарушении законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов. Данное основание для проведения внеплановых проверок включено в комментируемую статью (ч. 5) в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ и воспроизведено Законом 2007 г. N 218-ФЗ. По не вполне понятной причине при этом не указано, что обращения, не позволяющие установить обратившееся лицо (анонимные обращения), не могут служить основанием для проведения внеплановой проверки. Необходимость учета данного положения представляется очевидной (уместно заметить, что такое правило прямо закреплено в п. 5 ст. 7 Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)");

необходимость осуществления контроля за исполнением выданных по результатам ранее проведенных плановых или внеплановых проверок предписаний об устранении нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа (см. ниже).

Часть 6 комментируемой статьи предусматривает дополнительные основания проведения внеплановых проверок:

федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов, - при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд;

органом исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов, - при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд.

В ранее действовавшей редакции комментируемой статьи (ч. 4), т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ, речь шла только о федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

Основаниями для проведения таких внеплановых проверок согласно ч. 6 статьи являются следующие случаи:

поступление информации о неисполнении лицами, в отношении которых ранее проведены плановые или внеплановые проверки, выданных по результатам таких проверок предписаний об устранении нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа (см. ниже). Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ в комментируемой статье (ч. 4) как об основании для проведения внеплановой проверки говорилось о поступлении такой информации только от органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

поступление информации о совершении лицами, в отношении которых могут проводиться плановые и внеплановые проверки (см. выше), действия (бездействия), содержащего признаки административного правонарушения (об административных правонарушениях в сфере размещения заказов см. комментарий к ст. 62 Закона).

7 - 8. Нормы ч. 7 и ч. 8 комментируемой статьи устанавливают предел количества плановых проверок, которые могут быть проведены в отношении одного и того же проверяемого субъекта (перечень данных субъектов, как говорилось выше, определен в ч. 1 данной статьи).

Часть 7 статьи устанавливает такой предел в отношении тех проверяемых субъектов, которые действуют в сфере размещения заказов на постоянной основе, т.е. вне зависимости от размещения конкретного заказа, а именно: заказчиков, уполномоченных органов, конкурсных, аукционных или котировочных комиссий, действующих на постоянной основе (как говорилось выше, это может быть единая комиссия, см. комментарий к ст. 7 Закона), федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на ведение официального сайта, организации, оказывающей услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта, федерального органа исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, уполномоченных на ведение реестров заключенных по итогам размещения заказов государственных или муниципальных контрактов, операторов электронной площадки.

Согласно рассматриваемой норме в отношении одного и того же из указанных субъектов плановые проверки могут быть осуществлены не более чем один раз в шесть месяцев. К сожалению, более точных положений о том, как определять периодичность проведения плановых проверок, комментируемый Закон не содержит, что может повлечь различное толкование данной нормы в правоприменительной практике. Понять же эту норму можно по-разному: и как недопустимость проведения очередной проверки ранее истечения шести месяцев с момента окончания предыдущей проверки, и как недопустимость проведения более двух проверок в течение календарного года. В этом отношении показательна определенность законодателя в норме п. 4 ст. 7 Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)"), согласно которой в отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года, и в норме п. 5 ст. 89 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ), согласно которой налоговые органы не вправе проводить в отношении одного налогоплательщика более двух выездных налоговых проверок в течение календарного года. И хотя применение приведенных норм по аналогии недопустимо, как представляется, они позволяют выявить действительную волю законодателя - при осуществлении контроля за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов недопустимо проведение более двух плановых проверок в рамках одного календарного года.

В ч. 8 комментируемой статьи установлен предел количества плановых проверок, которые могут проводиться в отношении специализированной организации, т.е. организации, привлекаемой для осуществления части функций по размещению заказа только на время размещения этого заказа, а также конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, действующей не на постоянной основе, т.е. комиссии, создаваемой для размещения конкретного заказа.

В отношении одного и того же из указанных субъектов плановые проверки могут согласно рассматриваемой норме могут быть осуществлены не более чем один раз (в т.ч. могут быть и не осуществлены вовсе). При этом прямо определен период, в который может быть осуществлена проверка: со дня опубликования извещения о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, направления приглашений принять участие в закрытом конкурсе или закрытом аукционе либо размещения информации о проведении запроса котировок на официальном сайте до дня заключения государственного или муниципального контракта, признания торгов несостоявшимися либо отклонения всех котировочных заявок.

9. Часть 9 комментируемой статьи определяет последствия выявления нарушений законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, в результате которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа. Следует обратить внимание на то, что речь идет о нарушениях, выявленных не только в результате проведения плановых и внеплановых проверок (об этом говорилось и в ранее действовавшей редакции комментируемой статьи), но и в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (данное дополнение внесено Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

В указанных случаях федеральный орган исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ или органы местного самоуправления, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в соответствии с рассматриваемой нормой имеют право:

1) выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для

исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством РФ, в т.ч. об аннулировании торгов.

Аннулирование торгов - понятие, введенное Законом 2007 г. N 218-ФЗ, которое при этом, к сожалению, не раскрывается. Исходя из общетеоретических положений представляется, что речь идет об утрате правовой значимости всех действий, совершенных в рамках организации и проведения торгов. Иначе говоря, при аннулировании торгов их как таковых в юридическом плане и не было, в отличие от признания торгов недействительными, когда речь идет о признании не имеющими правовых последствий лишь результатов торгов;

2) выдать субъектам, которые указаны в ч. 1 комментируемой статьи и в отношении которых могут проводиться плановые и внеплановые проверки, обязательные для исполнения предписания об устранении в соответствии с законодательством РФ нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа;

3) обратиться в суд, арбитражный суд с иском о признании размещенного заказа недействительным. Данное право также предусмотрено в ч. 5 ст. 10 и ч. 3 ст. 57 комментируемого Закона. О признании размещенного заказа недействительным см. комментарий к ст. 10 Закона.

Положение о возможности принятия решения о выдаче предусмотренных данной нормой предписаний по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии содержится также в ч. 6 ст. 60 комментируемого Закона. Там же установлено, что до момента исполнения выданных предписаний об устранении нарушений законодательства о размещении заказов государственный или муниципальный контракт заключен быть не может.

Необходимо также отметить (наряду с указанным выше) следующие изменения, которые претерпели положения комментируемой статьи в рассматриваемой части с принятием Закона 2007 г. N 218-ФЗ:

в действующей редакции статьи определен единый перечень прав, которыми наделяются соответствующие уполномоченные органы при выявлении нарушений законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов. Ранее было определено два перечня таких прав - отдельно права органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов (ч. 8), и отдельно права федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов (ч. 10);

согласно действующей редакции статьи обязательные для исполнения предписания об устранении в соответствии с законодательством РФ нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа выдаются вне зависимости от того, является ли адресат органом государственной власти, органом местного самоуправления или нет. Ранее в отношении заказчиков, являющихся органом государственной власти, органом местного самоуправления предусматривалось направление предложения об устранении нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа;

из статьи исключены положения о возможности направления предписания (в отношении заказчиков, являющихся органом государственной власти, органом местного самоуправления, - предложения) о замене члена конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, допустившей нарушение законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов.

10. В ч. 10 комментируемой статьи установлено требование предметности содержания выдаваемых в соответствии с ч. 9 данной статьи предписаний: такое предписание должно содержать указание на конкретные действия, которые должно совершить лицо, которому выдано такое предписание, для устранения указанного нарушения.

Данное требование является нововведением изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ, причем нововведением безусловно прогрессивным. С одной стороны, лицо, которому адресовано предписание, должно знать не только то, в чем выражается допущенное им нарушение законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, но и то, каким образом это нарушение следует устранить. С другой стороны, орган, выдающий предписание, обязан конкретизировать требования предписания. Вынесение абстрактных предписаний об устранении нарушений не допускается.

11. В соответствии с ч. 11 комментируемой статьи федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, обязаны при выдаче в соответствии с ч. 9 данной статьи предписаний разместить такое предписание на официальном сайте. Срок, в течение которого указанная обязанность должна быть исполнена, составляет 3 рабочих дня со дня выдачи предписания.

Рассматриваемая норма также является нововведением изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ. В ч. 17 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения

предусмотрено, что до 1 января 2010 г. информация о предписаниях, выданных указанными уполномоченными органами, размещается в порядке, предусмотренном для размещения информации о размещении заказов, соответственно на официальном сайте России, субъекта РФ, муниципального образования. С 1 января 2010 г., как говорилось выше, вступит в силу новая редакция ч. 6 ст. 16 Закона (т.е. в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ), предусматривающая, что информация о выданных предписаниях подлежит размещению на едином официальном сайте России в сети Интернет, предназначенном для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

Обязанность соответствующего уполномоченного органа разместить сведения о предписании, вынесенном по результатам рассмотрения жалобы участника размещения заказа, закреплена также в ч. 8 ст. 60 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

12. Часть 12 комментируемой статьи обязывает органы местного самоуправления, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок фактов совершения проверяемыми субъектами действий (бездействия), содержащих признаки административных правонарушений, передавать информацию об этом и подтверждающие такие факты документы в федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов (как представляется, в рассматриваемой норме точнее было бы указать на совершение таких действий (бездействия) проверяемыми субъектами и их должностными лицами, т.к. именно они являются субъектами административных правонарушений в сфере размещения заказов). Исполнена данная обязанность должна быть в течение 2 рабочих дней со дня выявления таких фактов.

Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции статьи (ч. 9), т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ, говорилось о такой обязанности и органа исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов. При этом устанавливалось, что указанные органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления обязаны передавать информацию и документы в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Соответствующие изменения предопределены тем, что этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ внесены изменения в ст. 23.66 КоАП РФ, предоставляющие полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях в сфере размещения заказа органам исполнительной власти субъектов РФ, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов (об административных правонарушениях в сфере размещения заказов и об органах, уполномоченных рассматривать дела о таких административных правонарушениях, см. комментарий к ст. 62 Закона).

13. В ч. 13 комментируемой статьи закреплена обязанность федерального органа исполнительной власти, органов исполнительной власти субъекта РФ и органов местного самоуправления, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок фактов совершения действия (бездействия), содержащего признаки состава преступления, передать информацию об этом и подтверждающие такие факты документы в правоохранительные органы (как представляется, в рассматриваемой норме точнее было бы указать на совершение таких действий (бездействия) должностными лицами проверяемых субъектов, т.к. уголовной ответственности подлежат только физические лица). Исполнению данная обязанность подлежит в течение 2 рабочих дней со дня выявления таких фактов.

Исходя из положений УПК РФ (статья 40 об органах дознания, статья 144 о порядке рассмотрения сообщения о преступлении и статья 151 о подследственности) под правоохранительными органами в норме ч. 13 комментируемой статьи следует понимать органы прокуратуры и органы внутренних дел, а также органы федеральной службы безопасности (в частности, когда речь идет о разглашении государственной тайны).

В соответствии с ч. 1 ст. 144 УПК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 5 июня 2007 г. N 87-ФЗ <1>) дознаватель, орган дознания, следователь обязаны принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и в пределах компетенции, установленной данным Кодексом, принять по нему решение в срок не позднее 3 суток со дня поступления указанного сообщения. Там же предусмотрено, что при проверке сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь вправе требовать производства документальных проверок, ревизий и привлекать к их участию специалистов. Согласно ч. 3 указанной статьи руководитель следственного органа, начальник органа дознания вправе по ходатайству соответственно следователя, дознавателя продлить до 10 суток срок, установленный частью первой настоящей статьи, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий руководитель следственного органа по ходатайству следователя, а прокурор по ходатайству дознавателя вправе продлить этот срок до 30 суток. В соответствии с ч. 4 этой же

статьи заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия.

_____

<1> СЗ РФ. 2007. N 24. Ст. 2830.

Как предусмотрено в ч. 5 ст. 144 УПК РФ, отказ в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору или в суд в порядке, установленном статьями 124 и 125 данного Кодекса.

14 - 15. Нормы ч. 14 и ч. 15 комментируемой статьи определяют последствия поступления информации о неисполнении лицом выданного ему в соответствии с ч. 9 данной статьи предписания об устранении нарушений законодательства РФ и (или) иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, в результате которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа. Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции комментируемой статьи (ч. ч. 11 - 13), т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ, говорилось о таких последствиях только для случаев выявления неисполнения предписания в результате проведения внеплановых проверок. Соответственно, согласно действующей редакции статьи не имеет значения, получены ли сведения о неисполнении предписания в рамках проверки (плановой или внеплановой) или информация об этом получена иным образом (в частности, в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии).

В случае поступления информации о неисполнении предписания в орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, данный орган согласно ч. 14 статьи вправе:

либо передать информацию об этом в федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

либо обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству РФ, т.е. о понуждении совершить те действия, которые указаны в предписании для устранения указанного в нем нарушения. О подведомственности дел судам общей юрисдикции и арбитражным судам см. комментарий к ст. 10 Закона.

При поступлении информации о неисполнении предписания в федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, данные органы в соответствии с ч. 15 комментируемой статьи вправе одновременно:

применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ. Речь идет о привлечении виновных должностных лиц к административной ответственности, предусмотренной частью 7 ст. 19.5 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) за невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, его территориального органа (см. комментарий к ст. 62 Закона). Кроме того, как говорилось выше, согласно ч. 6 комментируемой статьи поступление информации о неисполнении предписания является одним из оснований для проведения федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов, внеплановой проверки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд;

обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству РФ, т.е. о понуждении совершить те действия, которые указаны в предписании для устранения указанного в нем нарушения. О подведомственности дел судам общей юрисдикции и арбитражным судам см. комментарий к ст. 10 Закона.

Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции комментируемой статьи (ч. 11), т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ, говорилось о передаче (причем об обязанности передать) информации о неисполнении предписания в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, не только органом местного самоуправления, но и органом исполнительной власти субъектов РФ (соответственно уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов). Соответствующее изменение предопределено тем, что этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ внесены изменения в ст. 23.66 КоАП РФ, предоставляющие полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях в сфере размещения заказа органам исполнительной власти субъектов РФ, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов (об административных правонарушениях в сфере размещения заказов и об органах, уполномоченных рассматривать дела о таких административных правонарушениях, см. комментарий к ст. 62 Закона).

Кроме того, Законом 2007 г. N 218-ФЗ из комментируемой статьи исключено указание на то, что соответствующий уполномоченный орган при поступлении информации о неисполнении предписания вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием заменить члена конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (такое указание содержалось в ч. 11 и ч. 12 статьи).

16. Часть 16 комментируемой статьи содержит нововведение изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ, о праве беспрепятственного доступа работников, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органов исполнительной власти субъекта РФ и органов местного самоуправления в соответствии с возложенными на них полномочиями при проведении проверок:

в федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, органы управления государственных внебюджетных фондов;

в бюджетные учреждения, к иным получателям бюджетных средств;

в организации, осуществляющие функции специализированных организаций, оказывающие услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта;

в организации, являющиеся операторами электронных площадок.

Иначе говоря, работникам соответствующих указанных уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов органов предоставлено право беспрепятственного доступа в те органы и организации, в отношении которых соответствующий уполномоченный орган вправе осуществлять проверки, т.е. органы и организации, являющиеся заказчиками, уполномоченными на осуществление функций по размещению заказов органами, специализированными организациями, конкурсными, аукционными или котировочными комиссиями, уполномоченным на ведение официального сайта федеральным органом исполнительной власти, организацией, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, уполномоченными на ведение реестров заключенных по итогам размещения заказов государственных или муниципальных контрактов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъекта РФ, органами местного самоуправления, операторами электронных площадок.

Согласно рассматриваемой норме работники соответствующих уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов органов (как представляется, точнее было бы вести речь о должностных лицах уполномоченных органов, подразумевая, что к таковым относятся не только руководители и их заместители таких уполномоченных органов (их территориальных органов)) имеют право на беспрепятственный доступ только при предъявлении ими служебных удостоверений и решения руководителей (их заместителей) указанных уполномоченных органов о проведении проверки.

Комментируемый Закон не определяет требований к форме и содержанию решения руководителя (его заместителя) органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, о проведении проверки (в отличие, например, от Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)"). Видимо, законодатель подразумевает, что требования к форме и содержанию такого решения о проведении проверки должны быть предусмотрены в установленном в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи порядке проведения плановых проверок при размещении заказов (см. выше).

Статья 17.1. Обязанность представления информации в органы, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов

Комментарий к статье 17.1

1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ комментируемая статья устанавливает обязанность представления информации в органы, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, следующих органов или организаций (их должностных лиц):

федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов или организаций, осуществляющих функции указанных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами;

бюджетных учреждений, иных получателей бюджетных средств;

организаций, осуществляющих функции специализированных организаций, оказывающих услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта;

коммерческих и некоммерческих организаций, являющихся операторами электронных площадок.

Соответственно, в ч. 1 комментируемой статьи речь идет об обязанности представления информации теми органами и организациями, в отношении которых уполномоченные на

осуществление контроля в сфере размещения заказов органы вправе осуществлять контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов: органами и организациями, являющимися заказчиками, уполномоченными на осуществление функций по размещению заказов органами, специализированными организациями, конкурсными, аукционными или котировочными комиссиями, уполномоченным на ведение официального сайта федеральным органом исполнительной власти, организацией, оказывающей услуги по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта, уполномоченными на ведение реестров заключенных по итогам размещения заказов государственных или муниципальных контрактов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъекта РФ, органами местного самоуправления, операторами электронных площадок (см. комментарий к ст. 17 Закона).

Указанные органы и организации обязаны представлять информацию в уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления соответственно установленной компетенции данных уполномоченных органов (см. комментарий к ст. 17 Закона).

Согласно рассматриваемой норме обязанность представления информации включает в себя обязанности по представлению необходимых уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органам документов, объяснений в письменной или устной форме, информации о размещении заказов. Информация (документы, объяснения) подлежит представлению по требованию уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов органов. При этом по не вполне понятной причине в комментируемой статье ни определены ни форма (письменная или устная) такого требования, ни требования к его содержанию, ни сроки исполнения требования о представлении информации, что может повлечь возникновение спорных ситуаций в правоприменительной практике.

В целях обеспечения реализации положений комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в КоАП РФ включена статья 19.7.2, которая предусматривает административную ответственность за непредставление или несвоевременное представление в орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, сведений (информации), если представление таких сведений (информации) является обязательным в соответствии с законодательством о размещении заказов, либо за представление заведомо недостоверных сведений.

2. Как указано в ч. 1 комментируемой статьи, установленная в ней обязанность представления информации о размещении заказов в органы, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, распространяется и на информацию о размещении заказов, составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну. При этом в ч. 2 статьи определено, что такая информация подлежит представлению в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами.

Отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности, регулирует Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" <1>, что и определено в его преамбуле (в ред. Федерального закона от 6 октября 1997 г. N 131-ФЗ <2>). Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определен в ст. 5 названного Закона РФ (в ред. Федерального закона от 11 ноября 2003 г. N 153-ФЗ <3>), в т.ч.: в военной области; в области экономики, науки и техники; в области внешней политики и экономики; в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности. Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. N 1203 утвержден Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне <4>.

<1> РГ. 1993. 21 сентября. N 182.
<2> СЗ РФ. 1997. N 41. Ст. 4673.
<3> СЗ РФ. 2003. N 46. Ч. 2. Ст. 4449.
<4> СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4775.

Отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), регулирует Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" <1>, что и закреплено в ч. 1 его ст. 1 (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ <2>).

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283.
<2> СЗ РФ. 2006. N 52. Ч. 1. Ст. 5497.

На уровне Конституции РФ и законодательных актов предусмотрена конфиденциальность информации различного рода, в связи с чем представляется целесообразным привести утвержденный Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 (в ред. Указа Президента РФ от 23 сентября 2005 г. N 1111) Перечень сведений конфиденциального характера <1> (следует, однако, отметить, что указанный Перечень утвержден в целях дальнейшего совершенствования порядка опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти):

_____

<1> СЗ РФ. 1997. N 10. Ст. 1127; 2005. N 39. Ст. 3925.

1) сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях;

2) сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, а также сведения о защищаемых лицах и мерах государственной защиты, осуществляемой в соответствии с Федеральным законом от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" и другими нормативными правовыми актами РФ;

3) служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (служебная тайна);

4) сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т.д.);

5) сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (коммерческая тайна);

6) сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

Следует также упомянуть Положение о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, утв. Постановлением Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. N 1233 <1>. Названное Положение определяет общий порядок обращения с документами и другими материальными носителями (фото-, кино-, видео- и аудиопленки, машинные носители информации и др.), содержащими служебную информацию ограниченного распространения, в федеральных органах исполнительной власти, а также на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях.

_____

<1> СЗ РФ. 2005. N 30. Ч. 2. Ст. 3165.

Статья 17.2. Обязанность органов, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, по соблюдению государственной, коммерческой, служебной, иной охраняемой законом тайны

Комментарий к статье 17.2

1. Комментируемая статья введена Законом 2007 г. N 218-ФЗ и устанавливает обязанность органов, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, по соблюдению государственной, коммерческой, служебной, иной охраняемой законом тайны (об указанных органах см. комментарий к ст. 17, а о видах охраняемой законом тайны - к ст. 17.1 Закона).

Как следует из ч. 1 комментируемой статьи, речь идет об обязанности указанных уполномоченных органов не разглашать ту информацию, составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, которая получена этими органами при осуществлении своих полномочий по контролю в сфере размещения заказов. Представление же такой информации регламентировано положениями ст. 17.1 Закона, также введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ (см. комментарий к указанной статье).

Изъятия из установленного в ч. 1 комментируемой статьи правила о недопустимости разглашения информации могут быть предусмотрены только федеральными законами (т.е. нормативными правовыми актами того же уровня, актами которого ограничен допуск к информации), что также указано в рассматриваемой норме. Соответственно, любое умышленное или неосторожное действие (бездействие) органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, или его работника, повлекшее ознакомление (оглашение) с

полученной этим органом информацией, составляющей государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, лиц, которые не имеют на это право в соответствии с федеральными законами, будет являться нарушением требования ч. 1 комментируемой статьи.

Следует отметить, что обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя обозначается в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" <1> согласно п. 7 его ст. 2 понятием "конфиденциальность информации".

<1> СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3448.

2. В ч. 2 комментируемой статьи указано, что за разглашение информации, составляющей государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, работники органов, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, могут быть привлечены к гражданско-правовой, административной или уголовной ответственности. Разумеется, речь идет о незаконном разглашении такой информации, т.е. разглашении в случае, не предусмотренном федеральными законами.

В отношении указанных в рассматриваемой норме видов правовой ответственности необходимо отметить следующее:

в соответствии с ч. 2 ст. 17 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" лица, права и законные интересы которых были нарушены в связи с разглашением информации ограниченного доступа или иным неправомерным использованием такой информации, вправе обратиться в установленном порядке за судебной защитой своих прав, в т.ч. с исками о возмещении убытков, компенсации морального вреда, защите чести, достоинства и деловой репутации;

разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом (за исключением случаев, если разглашение такой информации влечет уголовную ответственность), лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей, влечет наступление административной ответственности, установленной статьей 13.14 КоАП РФ;

статья 183 УК РФ (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ <1>) предусматривает уголовную ответственность за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, а статья 283 УК РФ - за разглашение государственной тайны.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4848.

Следует отметить, что в ч. 1 ст. 17 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" говорится не только о гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности за нарушение требований данного Закона, но и о дисциплинарной.

3. В ст. 52 Конституции РФ установлено, что права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом; государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба. В соответствии со ст. 53 Конституции РФ каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

В развитие данных конституционных норм в ст. 1069 гл. 59 "Обязательства вследствие причинения вреда" части второй ГК РФ установлено, что вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в т.ч. в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению. Там же установлено, что вред возмещается за счет соответственно казны России, казны субъекта РФ или казны муниципального образования.

На приведенных нормах ГК РФ и основана норма ч. 3 комментируемой статьи, согласно которой вред, причиненный физическому или юридическому лицу в результате разглашения органами, уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов, или их должностными лицами информации, составляющей государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, подлежит возмещению за счет соответственно казны России, субъекта РФ, муниципального образования.

Разумеется, вред подлежит возмещению только при условии, если указанными уполномоченными органами или их должностными лицами информация, составляющая охраняемую законом тайну, разглашена неправомерно, т.е. в результате незаконных действий

(бездействия). Также необходимым условием для возмещения вреда, причиненного неправомерными действиями (бездействия) таких органов или их должностных лиц, является не только признание действий (бездействия) последних неправомерными, но и наличие причинной связи между этими действиями (бездействием) и причиненным вредом.

Согласно ст. 1082 части второй ГК РФ, удовлетворяя требование о возмещении вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или возместить причиненные убытки (п. 2 ст. 15 ГК РФ). Как определено п. 2 ст. 15 части первой ГК РФ, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Статья 18. Реестры государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов

Комментарий к статье 18

1. Комментируемая статья в рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, определенных в ч. 1 его ст. 1, как эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, а точнее обеспечения контроля за таким использованием указанных средств, устанавливает обязательность ведения реестров государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов (в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначаются сокращением "реестры контрактов"), а также определяет основные требования к содержанию и порядку ведения таких реестров контрактов.

Ведение таких реестров предусматривалось статьей 73 БК РФ, где они были названы "реестрами закупок по государственным и муниципальным контрактам". Данная статья устанавливала обязательность ведения реестров закупок двух видов: 1) названные реестры закупок (п. 3); 2) реестры закупок товаров, работ и услуг на сумму не более 2 тыс. МРОТ за один вид товара или услуг (за один контракт) (п. 2 в ред. Федерального закона от 5 августа 2000 г. N 116-ФЗ <1>);

<1> СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3339.

С принятием комментируемого Закона ведение реестров контрактов регламентировано комментируемой статьей. Соответственно, изменениями, внесенными Законом 2006 г. N 19-ФЗ в ст. 73 БК РФ, уточнено, что бюджетные учреждения, органы государственной власти России, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления, государственные и муниципальные заказчики обязаны вести реестры закупок, осуществленных без заключения государственных или муниципальных контрактов. Норма же о ведении реестров закупок по государственным и муниципальным контрактам из указанной статьи исключена.

Часть 1 комментируемой статьи предусматривает определение соответственно Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления:

федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на ведение реестров государственных контрактов, заключенных от имени России;

органа исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченного на ведение реестров государственных контрактов, заключенных от имени субъекта РФ;

органа местного самоуправления, уполномоченного на ведение реестров муниципальных контрактов, заключенных от имени муниципального образования.

В соответствии с данной нормой Постановлением Правительства РФ от 3 марта 2006 г. N 117 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов" <1> установлено, что:

<1> СЗ РФ. 2006. N 10. Ст. 1110.

с 1 января по 31 декабря 2006 г. ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени России по итогам размещения заказов, осуществляет Минэкономразвития России;

с 1 января 2007 г. Федеральное казначейство является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени России по итогам размещения заказов.

Следует также иметь в виду, что согласно подп. 6 п. 8 Положения о Федеральной службе по оборонному заказу, утв. Указом Президента РФ от 21 января 2005 г. N 56с, Рособоронзаказ ведет в установленном порядке реестр заключенных государственных контрактов (договоров) по государственному оборонному заказу в целях контроля за их соответствием показателям государственного оборонного заказа, условиям и результатам проведенных конкурсов (торгов) на размещение государственного оборонного заказа.

В соответствии с дополнением, внесенным в ч. 1 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, в реестры контрактов не подлежат включению сведения о государственных или муниципальных контрактах и об иных гражданско-правовых договорах, заключенных в соответствии с пунктом 14 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона. Указанная норма, которая введена Законом 2007 г. N 53-ФЗ, допускает 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 Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке (см. комментарий к ст. 55 Закона). Соответственно, сведения о таких контрактах и иных гражданско-правовых договорах должны включаться в предусмотренные пунктом 2 ст. 73 БК РФ реестры закупок, осуществленных без заключения государственных или муниципальных контрактов.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений, которые должны содержаться в реестрах контрактов. Требования к содержанию предусмотренных в рассматриваемой норме сведений детализированы в нормативном правовом акте Правительства РФ, изданном на основании нормы ч. 6 данной статьи (см. ниже). Так, реестр контрактов должен содержать следующие сведения о контракте (его изменении):

а) наименование заказчика - наименование органа государственной власти Российской Федерации, органа государственной власти субъектов Российской Федерации, органа местного самоуправления, а также получателей бюджетных средств, уполномоченных указанными органами государственной власти или органами местного самоуправления на размещение заказов;

б) источник финансирования - федеральный бюджет, бюджет субъекта РФ, бюджет муниципального образования, внебюджетные источники финансирования;

в) способ размещения заказа - с проведением торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронном виде, или без проведения торгов (запрос котировок, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах);

г) дата проведения аукциона, подведения итогов конкурса или итогов проведения запроса котировок, а также реквизиты документа, подтверждающего основание заключения контракта, - дата (день, месяц, год) проведения аукциона, подведения итогов конкурса или итогов проведения запроса котировок, либо номер и дата (день, месяц, год) протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (аукционе, запросе котировок), либо номер и дата (день, месяц, год) документа, являющегося основанием заключения контракта с поставщиком (исполнителем, подрядчиком);

д) дата заключения контракта - день, месяц, год заключения контракта;

е) предмет, цена контракта и срок его исполнения - полное наименование товаров, работ, услуг, производимых для государственных или муниципальных нужд, их стоимость, а также предполагаемый месяц и год исполнения контракта;

ж) наименование, место нахождения - для юридических лиц и фамилия, имя, отчество, место жительства, индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН) - для физических лиц, являющихся поставщиком (исполнителем, подрядчиком);

з) сведения об исполнении (о прекращении действия) контракта - информация об исполнении контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг либо о прекращении действия контракта в связи с его расторжением или по иным причинам.

Следует отметить, что требования к содержанию реестров закупок, осуществленных без заключения государственных или муниципальных контрактов (как говорилось выше, в такие реестры должны включаться сведения о государственных или муниципальных контрактах и об иных гражданско-правовых договорах, заключенных в соответствии с пунктом 14 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона), определены в п. 2 ст. 73 БК РФ (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ). В частности, такие реестры должны содержать следующие сведения:

краткое наименование закупаемых товаров, работ и услуг;

наименование и местонахождение поставщиков, подрядчиков и исполнителей услуг;

цена и дата закупки.

3. Часть 3 комментируемой статьи устанавливает обязанность заказчиков по направлению соответственно в уполномоченные на ведение реестров контрактов федеральный орган

исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления сведений, предусмотренных частью 2 данной статьи, т.е. сведений, которые должны быть включены в соответствующий реестр контрактов. В соответствии с дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ, прямо установлена обязанность заказчиков по направлению в соответствующий уполномоченный орган сведений, которые предусмотрены частью 2 статьи и в отношении которых были внесены изменения в условия контракта (ранее данная обязанность была установлена только в нормативном правовом акте Правительства РФ, изданном на основании нормы ч. 6 данной статьи, см. ниже).

Указанные обязанности подлежат исполнению в течение 3 рабочих дней соответственно:

со дня заключения государственного или муниципального контракта (представляются сведения, предусмотренные в п. п. 1 - 7 ч. 2 статьи);

со дня исполнения или расторжения государственного или муниципального контракта (представляются сведения, предусмотренные в п. 8 ч. 2 статьи);

со дня внесения изменений в условия государственного или муниципального контракта (представляются сведения, которые предусмотрены частью 2 статьи и в отношении которых были внесены изменения в условия контракта).

В ч. 1 ст. 7.31 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за направление должностным лицом заказчика недостоверных сведений в федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления, уполномоченные на ведение реестров контрактов.

Указанной статьей также установлена административная ответственность (причем как в ч. 1, так и в ч. 2, что представляется юридико-технической недоработкой) за внесение должностным лицом федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления, уполномоченных на ведение реестров контрактов, заведомо недостоверных сведений в реестры контрактов.

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлена обязанность уполномоченных на ведение реестров контрактов федерального органа исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления размещать соответственно на официальном сайте России, на официальных сайтах субъектов РФ, официальных сайтах муниципальных образований сведения, которые содержатся в соответствующих реестрах контрактов (по установленному в ч. 2 данной статьи перечню сведений, которые должны содержаться в реестрах контрактов). Сведения подлежат размещению соответствующим уполномоченным органом на официальном сайте в течение 3 рабочих дней со дня их получения.

Следует отметить, что с 1 января 2010 г. вступят в силу изменения, внесенные в рассматриваемую норму Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Согласно данным изменениям сведения, которые содержатся в реестрах контрактов, будут подлежать размещению не на официальном сайте России, на официальном сайте субъекта РФ или официальном сайте муниципального образования, а на одном официальном сайте. Речь идет о предусмотренном изменениями, внесенными тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ст. 16 комментируемого Закона, едином официальном сайте России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

5. Аналогично норме ч. 8 ст. 16 комментируемого Закона о том, что информация о размещении заказа, размещенная на официальном сайте, должна быть доступна для ознакомления без взимания платы, часть 5 комментируемой статьи в рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, устанавливает, что должны быть доступны для ознакомления на официальном сайте без взимания платы и сведения, содержащиеся в реестрах контрактов.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 16 Закона), согласно требованиям, установленным нормативным правовым актом Правительства РФ, информация, размещаемая на официальных сайтах, должна быть круглосуточно доступна пользователям официальных сайтов для ознакомления без взимания платы и иных ограничений. В случае возникновения у органа, уполномоченного на ведение официального сайта, технических, программных неполадок или иных проблем, влекущих невозможность доступа к официальному сайту, уполномоченный орган в срок, не превышающий 2 часов с момента возобновления доступа к официальному сайту, обязан поместить на нем соответствующее объявление, которое должно содержать причину, дату и время прекращения доступа, а также дату и время возобновления доступа к информации.

6. Норма ч. 6 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка ведения реестров контрактов, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальным сайтом, на котором размещаются указанные реестры.

На основании данной нормы Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2006 г. N 807 утверждено Положение о ведении реестров государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов, и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальным сайтом в сети Интернет, на котором размещаются указанные реестры <1>, которое действует с 1 января 2007 г. Названное Положение предусматривает ведение реестра контрактов, ведется в электронном виде. Ведение реестра контрактов осуществляется путем использования программного обеспечения, отвечающего требованиям, установленным данным Положением.

<1> СЗ РФ. 2007. N 1. Ч. 2. Ст. 265.

Как предусмотрено Положением, заказчик направляет в уполномоченный орган в электронном виде или на бумажном носителе сведения о контракте (его изменении) по форме согласно приложению N 1 к Положению, а сведения об исполнении (о прекращении действия) контракта по форме согласно приложению N 2 к Положению. В указанных приложениях также содержатся указания по заполнению формы документа "Сведения о государственном или муниципальном контракте (его изменении), заключенном государственным или муниципальным заказчиком" и формы документа "Сведения об исполнении (о прекращении действия) государственного или муниципального контракта".

Согласно Положению проверенные уполномоченным органом сведения о контракте, включенные в реестр контрактов, образуют реестровую запись. Уполномоченный орган присваивает реестровой записи уникальный номер и включает ее в реестр контрактов.

Уникальный номер реестровой записи имеет следующую структуру:

1, 2, 3, 4, 5 - идентификационный код заказчика, присвоенный уполномоченным органом;

6, 7 - последние две цифры года, в котором сведения о контракте были включены в реестр контрактов;

8, 9, 10, 11, 12, 13 - порядковый номер реестровой записи, присваиваемый в соответствии с нумерацией, осуществляемой в пределах календарного года.

В целях организации с 1 января 2007 г. ведения реестра контрактов письмом Минэкономразвития России, Минфина России и Федерального казначейства от 29 декабря 2006 г. N 19995-АШ/Д04/02-14-10/4055/42-7.1-15/1.3-537 "О ведении реестра государственных контрактов" <1> даны соответствующие разъяснения. Кроме того, Минэкономразвития России в письмах от 24 мая 2007 г. N 7349-АШ/Д04 и от 18 июля 2007 г. N 10573-АШ/Д04 <2> давало разъяснения о применении законодательства о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд в части ведения реестра контрактов.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

В случае если государственный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд был заключен и исполнен в 2006 г., то информация о нем должна была быть размещена в реестре контрактов, который согласно указанному выше Постановлению Правительства РФ от 3 марта 2006 г. N 117 вело в 2006 г. Минэкономразвития России, в порядке, установленном в письме от 7 апреля 2006 г. N 4711-АШ/Д07 "О ведении реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов" <1> (см. письмо Федерального казначейства от 15 мая 2007 г. N 42-7.1-15/1.5-166 "О приеме сведений о государственном контракте" <2>).

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

Приказом Минфина России от 28 мая 2007 г. N 47н утвержден Административный регламент Федерального казначейства по исполнению государственной функции по ведению реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов <1>. Названный Административный регламент, как указано в его п. 1, разработан в целях повышения качества исполнения и доступности результатов исполнения государственной функции по ведению реестра государственных контрактов, заключенных от имени России по итогам размещения заказов, и определяет сроки и последовательность действий (административных процедур) Федерального казначейства, территориальных органов федерального казначейства территориальных подразделений и должностных лиц, а также порядок взаимодействия Федерального казначейства, территориальных органов федерального казначейства и их должностных лиц с государственными заказчиками при осуществлении Федеральным казначейством полномочий по ведению названного реестра контрактов. Там же установлено, что

данный Административный регламент не распространяется на отношения, связанные с ведением реестра контрактов, в который включаются сведения, касающиеся размещения заказов и заключения контрактов, составляющие государственную тайну.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Следует отметить, что в ч. 5 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусматривалось, что до установления Правительством РФ порядка ведения реестров контрактов и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальными сайтами, на которых размещаются указанные реестры, такие порядок и требования устанавливаются в соответствии с комментируемым Законом нормативными правовыми актами субъектов РФ. Соответственно, до 1 января 2007 г. реестры государственных контрактов, заключенных от имени субъекта РФ, и реестры муниципальных контрактов, заключенных от имени муниципального образования, подлежали ведению в порядке, установленном субъектом РФ.

7. Часть 7 комментируемой статьи предусматривает ведение отдельного реестра государственных или муниципальных контрактов, в который включаются сведения, касающиеся размещения заказов и заключения контрактов и составляющие государственную тайну. Сведения, включенные в такой отдельный реестр, опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат. О сведениях, составляющих государственную тайну, см. комментарий к ст. 17.1 Закона.

Полномочия на установление порядка ведения такого отдельного реестра контрактов рассматриваемая норма предоставляет Правительству РФ, Постановлением которого от 31 июля 2007 г. N 491 утверждено Положение о ведении реестра государственных или муниципальных контрактов, в которые включаются сведения, касающиеся размещения заказов и составляющие государственную тайну <1>, которое действует с 1 августа 2007 г. Этим же Постановлением Правительства РФ установлено, что Федеральное казначейство не позднее 3 рабочих дней с даты включения сведений в реестр государственных контрактов, заключенных от имени России, в которые включаются сведения, касающиеся размещения заказов и составляющие государственную тайну, направляет такие сведения на бумажном носителе или в электронном виде в Рособоронзаказ.

<1> СЗ РФ. 2007. N 32. Ст. 4149.

Названным Положением предусмотрено, что ведение указанного реестра осуществляется с применением государственной информационной системы с соблюдением норм и требований законодательства РФ о защите государственной тайны. Также установлено, что государственная информационная система, предназначенная для ведения реестра, и составляющие ее средства должны быть аттестованы в системе сертификации средств защиты информации по требованиям безопасности информации в соответствии с законодательством РФ. Положение о сертификации средств защиты информации утверждено Постановлением Правительства РФ от 26 июня 1995 г. N 608 "О сертификации средств защиты информации" <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 27. Ст. 2579.

Статья 19. Реестр недобросовестных поставщиков

Комментарий к статье 19

1. Комментируемая статья посвящена реестру недобросовестных поставщиков - новому для законодательства о размещении заказов инструменту, посредством которого наряду с прочим обеспечивается реализация таких целей регулирования комментируемого Закона, определенных в ч. 1 его ст. 1, как развитие добросовестной конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Реестр недобросовестных поставщиков, как отмечено в п. 7 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г. N 6121-АШ/Д04, является отдельным механизмом, призванным обеспечивать защиту государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействий) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

Необходимо иметь в виду, что наличие сведений о лице в реестре недобросовестных поставщиков не является безусловным препятствием к его допуску к участию в размещении заказов. В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 11 комментируемого Закона отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа является лишь

возможным требованием к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов. Установить данное требование согласно указанной норме вправе заказчик, уполномоченный орган (см. комментарий к указанной статье).

Полномочия по ведению реестра недобросовестных поставщиков согласно ч. 1 комментируемой статьи возлагаются на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17 Закона), таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ. Однако в Положении о Федеральной службе по оборонному заказу, утв. Указом Президента РФ от 21 января 2005 г. N 56с, данные полномочия не закреплены. Ведение же ФАС России реестра недобросовестных поставщиков предусмотрено в п. 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 (в ред. Постановления Правительства РФ от 8 февраля 2007 г. N 83). Соответственно, ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется только ФАС России.

Приказом ФАС России от 27 августа 2007 г. N 267 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках" <1> предусмотрен ряд мер в целях контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о размещении заказов и осуществлении полномочий по ведению реестра недобросовестных поставщиков, возложенных на ФАС России.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи в реестр недобросовестных поставщиков подлежат включению сведения о следующих лицах:

об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта. Случаи, в которых участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта, прямо предусмотрены в нормах ч. 12 ст. 25, ч. 5 ст. 27, ч. 1 ст. 29, ч. 12 ст. 35, ч. 6 ст. 36, ч. 13 ст. 37, ч. 1 ст. 38, ч. 12 ст. 41 и ч. 6 ст. 47, а также подразумеваются в нормах ч. 7 ст. 31.4, ч. 3 ст. 31.5 комментируемого Закона (см. комментарий к указанным статьям);

о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов. Согласно ч. 8 ст. 9 комментируемого Закона расторжение государственного или муниципального контракта допускается как по решению суда, так и по соглашению сторон (см. комментарий к указанной статье). Однако в соответствии с изменением, внесенным в ч. 2 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты расторгнуты только по решению суда.

Следует отметить, что с принятием комментируемого Закона содержание понятия недобросовестности поставщиков существенно изменилось. Так, в п. 21 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд было определено, что к недобросовестным действиям поставщиков относятся действия, которые выражаются в том, что поставщик, представивший заявку на участие в торгах (конкурсе), предложение, оферту или котировку, прямо или косвенно предлагает, дает либо соглашается дать любому настоящему или бывшему должностному лицу (служащему) заказчика либо другого государственного органа вознаграждение в любой форме (предложение о найме или какая-либо другая услуга либо материальное вознаграждение) в целях оказания воздействия на проведение процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд, совершения иного действия, принятия решения или применения какой-либо процедуры заказчиком.

3. Часть 3 комментируемой статьи определяет исчерпывающий перечень сведений, которые должны содержаться в реестре недобросовестных поставщиков. Требования к содержанию предусмотренных в рассматриваемой норме сведений детализированы в нормативном правовом акте Правительства РФ, который издан на основании нормы ч. 11 данной статьи (см. ниже) и которым определена форма ведения реестра недобросовестных поставщиков.

Так, согласно указанному документу при внесении сведений в реестр недобросовестных поставщиков указываются:

а) номер реестровой записи и дата включения уполномоченным органом сведений о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр;

б) наименование уполномоченного органа, осуществившего включение сведений о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр;

в) наименование юридического лица или фамилия, имя и отчество физического лица;

г) сведения о месте нахождения юридического лица или месте жительства физического лица (за исключением случаев размещения заказов и заключения контрактов, составляющих государственную тайну):

страна, почтовый индекс, наименования единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта и улицы, номера дома (владения), корпуса (строения) и офиса - для юридического лица;

страна, почтовый индекс, наименования единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта и улицы, номера дома (владения), корпуса (строения) и квартиры, где физическое лицо зарегистрировано по месту жительства, - для физического лица;

д) идентификационный номер налогоплательщика (для физического лица), присваиваемый налоговым органом РФ;

е) сведения о проведенных конкурсах (аукционах), запросе котировок: дата проведения аукциона, подведения итогов конкурса или итогов проведения запроса котировок (в случае если победитель конкурса (аукциона) или победитель в проведении запроса котировок уклонился от заключения государственного или муниципального контракта), либо дата признания несостоявшимся конкурса (аукциона), в котором единственный участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе (аукционе), либо участник размещения заказа, признанный единственным участником конкурса (аукциона), уклонился от заключения государственного или муниципального контракта, дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного государственного или муниципального контракта, реквизиты подтверждающего документа;

ж) сведения о государственном или муниципальном контракте: номер реестровой записи в реестрах государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов (если контракт заключен), наименование товаров (работ, услуг), код продукции, валюта контракта, цена контракта, срок исполнения контракта (за исключением случаев размещения заказов и заключения контрактов, составляющих государственную тайну);

з) основание для расторжения государственного или муниципального контракта (в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий контракта), дата и номер (при его наличии) соглашения сторон либо дата вынесения решения суда о расторжении контракта;

и) дата, с которой действие государственного или муниципального контракта прекращается.

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлен порядок представления заказчиками сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в случае уклонения победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок от заключения государственного или муниципального контракта.

Как указано в рассматриваемой норме, речь идет о случаях, когда государственный или муниципальный контракт заключен с участником размещения заказа, с которым в соответствии с комментируемым Законом заключается контракт при уклонении победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта.

Не позднее 3 рабочих дней со дня заключения контракта с указанным участником размещения заказа заказчик направляет в уполномоченный орган (следует отметить, что указание именно на рабочие дни включено в норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ):

а) сведения о лице, уклонившемся от заключения контракта, представляемые в соответствии с подп. "в", "г", "д" и "ж" (за исключением номера реестровой записи в реестрах государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов) приведенного выше перечня сведений, которые подлежат внесению в реестр недобросовестных поставщиков;

б) копию протокола либо выписку из протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, копию протокола аукциона либо протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок в части определения победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок;

в) копию уведомления победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок об отказе от заключения контракта (при его наличии);

г) копию решения суда о понуждении победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок к заключению контракта (при его наличии);

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок от заключения государственного или муниципального контракта.

5. Часть 5 комментируемой статьи устанавливает порядок представления заказчиками сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в случае когда единственный участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе (аукционе), котировочную заявку, либо участник размещения заказа, признанный единственным участником конкурса (аукциона), уклонился от заключения государственного или муниципального контракта. Следует отметить, что действие данной нормы распространено на случаи, когда единственный участник размещения заказа, подавший котировочную заявку, уклонился от заключения контракта, в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ.

Не позднее 5 рабочих дней со дня истечения срока подписания контракта, указанного в конкурсной документации, документации об аукционе или в извещении о проведении запроса котировок, заказчик направляет в уполномоченный орган (указание именно на рабочие дни включено в норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ):

а) сведения о лице, уклонившемся от заключения государственного или муниципального контракта, представляемые в соответствии с подп. "в", "г", "д" и "ж" (за исключением номера реестровой записи в реестрах государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов) приведенного выше перечня сведений, которые подлежат внесению в реестр недобросовестных поставщиков;

б) копию протокола либо выписку из протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе, копию протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе;

в) копию уведомления, направленного единственным участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в конкурсе (аукционе) или котировочную заявку, либо участником размещения заказа, признанным единственным участником конкурса (аукциона), об отказе от заключения контракта (при его наличии);

г) копию решения суда о понуждении участника размещения заказа, признанного единственным участником конкурса (аукциона), к заключению контракта (при его наличии);

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе единственного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (аукционе), либо участника размещения заказа, признанного единственным участником конкурса (аукциона), от заключения контракта.

6. В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи осуществляется представление заказчиками сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в случае расторжения государственного или муниципального контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) контракта.

Не позднее 3 рабочих дней со дня расторжения контракта (а таковым, как представляется, следует считать дату вступления в законную силу решения суда о расторжении контракта) заказчик направляет в уполномоченный орган (указание именно на рабочие дни включено в норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ):

а) сведения об указанном поставщике (исполнителе, подрядчике), представляемые в соответствии с подп. "в", "г", "д" и "ж" приведенного выше перечня сведений, которые подлежат внесению в реестр недобросовестных поставщиков;

б) копию решения суда о расторжении контракта. Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из нормы исключено указание на необходимость направления копии соглашения о расторжении контракта. Как говорилось выше, согласно изменениям, внесенным этим же Законом, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты расторгнуты только по решению суда.

7. В ч. 7 комментируемой статьи установлена обязанность федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, разместить сведения, подлежащие согласно ч. 3 данной статьи внесению в реестр недобросовестных поставщиков, в этом реестре в течение 3 рабочих дней со дня их поступления (следует отметить, что указание именно на рабочие дни включено в норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Данная обязанность детализирована в нормативном правовом акте Правительства РФ, изданном на основании нормы ч. 11 комментируемой статьи (см. ниже), следующим образом:

уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках). В случае отсутствия в представленных документах указанных сведений уполномоченный орган возвращает представленные документы заказчику не позднее 3 дней с даты их поступления с указанием причин возврата, при этом сведения о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в реестр не включаются;

проверенные сведения о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 дней и образуют реестровую запись, которая должна быть подписана представителем указанного органа, имеющим соответствующие полномочия, с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи.

8. Часть 8 комментируемой статьи определяет порядок размещения сведений, подлежащих согласно ч. 3 данной статьи внесению в реестр недобросовестных поставщиков, в этом реестре в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта.

Речь идет о случаях, когда отсутствуют уведомление победителя конкурса (аукциона) или победителя в проведении запроса котировок, единственного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (аукционе), либо участника размещения заказа, признанного единственным участником конкурса (аукциона), от заключения контракта, а также иные документы, свидетельствующие об отказе такого участника размещения заказа от заключения контракта.

В указанных случаях федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в течение 10 рабочих дней со дня поступления сведений осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта и при подтверждении данного факта осуществляет размещение соответствующих сведений в реестре недобросовестных поставщиков в течение 3 рабочих дней со дня подтверждения этого факта (указание именно на рабочие дни включено в норму Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

9. Аналогично норме ч. 8 ст. 16 комментируемого Закона о том, что информация о размещении заказа, размещенная на официальном сайте, должна быть доступна для ознакомления без взимания платы, часть 9 комментируемой статьи в рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, устанавливает, что должны быть доступны для ознакомления на официальном сайте без взимания платы и сведения, содержащиеся в реестре недобросовестных поставщиков.

Выше говорилось (см. комментарий к ст. 16 Закона), что согласно требованиям, установленным нормативным правовым актом Правительства РФ, информация, размещаемая на официальных сайтах, должна быть круглосуточно доступна пользователям официальных сайтов для ознакомления без взимания платы и иных ограничений. В случае возникновения у органа, уполномоченного на ведение официального сайта, технических, программных неполадок или иных проблем, влекущих невозможность доступа к официальному сайту, уполномоченный орган в срок, не превышающий 2 часов с момента возобновления доступа к официальному сайту, обязан поместить на нем соответствующее объявление, которое должно содержать причину, дату и время прекращения доступа, а также дату и время возобновления доступа к информации.

10. Часть 10 комментируемой статьи устанавливает "срок давности" нахождения сведений в реестре недобросовестных поставщиков: два года со дня внесения сведений в реестр. Соответственно, по истечении двух лет со дня внесения сведений в данный реестр лицо, сведения о котором вносились в реестр, недобросовестным поставщиком не считается, а наличие до этого сведений в реестре не влечет никаких правовых последствий.

11. Норма ч. 11 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков.

На основании данной нормы Постановлением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 292 утверждено Положение о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков <1>. Необходимо иметь в виду, что данное Положение не учитывает изменения, внесенные в комментируемую статью Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ.

<1> СЗ РФ. 2007. N 21. Ст. 2513.

Согласно названному Положению реестр ведется в электронном виде путем использования информационной системы, включающей в себя средства программного обеспечения, отвечающие требованиям, установленным данным Положением. Внесение сведений в реестр осуществляется с учетом требований законодательства РФ о защите государственной тайны. Сведения о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках), представленные заказчиками в

письменном или электронном виде, хранятся соответствующим уполномоченным органом в порядке, установленном законодательством РФ об архивном деле.

Следует отметить, что в ч. 6 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусматривалось, что до установления Правительством РФ порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков органы исполнительной власти субъектов РФ вправе вести реестр недобросовестных поставщиков. При этом порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков подлежал установлению в соответствии с комментируемым Законом нормативными правовыми актами субъектов РФ.

Данной нормой также предусматривалось, что сведения, содержащиеся в реестре недобросовестных поставщиков, ведение которого осуществляет субъект РФ, подлежат безвозмездной передаче в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в течение 30 дней после установления Правительством РФ порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков.

12. В ч. 12 комментируемой статьи прямо предусмотрена возможность обжалования в судебном порядке следующих действий или бездействия федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов:

включение сведений об участнике размещения заказа, уклонившемся от заключения контракта, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым контракт расторгнут в связи с существенным нарушением им контракта, в реестр недобросовестных поставщиков;

неисполнение действий по исключению или исправлений сведений в реестре недобросовестных поставщиков;

неисполнение действий по исключению в соответствии с ч. 10 комментируемой статьи из реестра недобросовестных поставщиков сведений по истечении двух лет со дня их внесения в реестр.

Как указано в рассматриваемой норме, правом на обжалование указанных действий (бездействия) обладают заинтересованные лица, т.е. лица, чьи права и законные интересы нарушены вследствие данных действий (бездействия). Речь идет, прежде всего, о лицах, сведения о которых размещены в реестре недобросовестных поставщиков. О подведомственности дел судам общей юрисдикции и арбитражным судам см. комментарий к ст. 10 Закона.

Следует отметить, что в ч. 1 ст. 7.31 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за направление должностным лицом заказчика недостоверных сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, для внесения в реестр недобросовестных поставщиков.

Указанной статьей также установлена административная ответственность (причем как в ч. 1, так и в ч. 2, что представляется юридико-технической недоработкой) за внесение должностным лицом федерального органа исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов, заведомо недостоверных сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Глава 2. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗА ПУТЕМ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА

Статья 20. Конкурс на право заключить государственный или муниципальный контракт

Комментарий к статье 20

1. В ч. 1 комментируемой статьи определено для целей комментируемого Закона содержание понятия конкурса - одной из форм (наряду с аукционом) такого способа размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, который предусмотрен в п. 1 ч. 1 ст. 10 данного Закона, как проведение торгов. В соответствии с ч. 2 указанной статьи проведение торгов является приоритетным способом размещения заказа, иные способы размещения заказа используются только в случаях, предусмотренных комментируемым Законом.

Как определено в рассматриваемой норме, для целей комментируемого Закона под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения государственного или муниципального контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер. Данная норма основана на положении п. 4 ст. 447

части первой ГК РФ, определяющем основное отличие аукциона от конкурса: выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Соответственно, на основе этого в ч. 1 ст. 32 комментируемого Закона определено, что для его целей под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта (за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 ст. 37 Закона).

Выбор формы торгов при размещении заказа - аукцион или конкурс - предопределен нормой ч. 4 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Там же предусмотрено, что перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляются путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством РФ (как говорилось в комментарии к указанной статье, данный Перечень утвержден распоряжением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р). В ч. 4 ст. 10 Закона также установлено, что в случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается.

Кроме того, с 1 января 2008 г. действует часть 4.1 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, в том числе автомобильных дорог общего пользования, а также временных построек, киосков, навесов и других подобных построек, для государственных или муниципальных нужд осуществляется путем проведения аукциона. Там же предусмотрено, что размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, за исключением федеральных автомобильных дорог общего пользования, осуществляется путем проведения конкурса или аукциона. Как говорилось в комментарии к указанной статье, приведенные положения не применяются в части размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту федеральных автомобильных дорог общего пользования исключительно путем проведения аукциона до 1 января 2009 г.

Комментируемая глава целиком посвящена размещению заказа путем проведения конкурса. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ глава 2.1 Закона определяет особенности размещения заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. В ч. 1 ст. 31.1 данной главы предусмотрено, что размещение такого заказа осуществляется путем проведения открытого конкурса.

2. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 10 Закона), деление конкурсов на открытые и закрытые предусмотрено в п. 1 ст. 448 части первой ГК РФ. На данной норме ГК РФ и основано положение ч. 2 комментируемой статьи о том, что конкурс может быть открытым или закрытым. Сущностное отличие между этими видами конкурсов определено в том же п. 1 ст. 448 ГК РФ: в открытом конкурсе может участвовать любое лицо, в закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Норма ч. 2 комментируемой статьи определяет приоритет выбора заказчиком, уполномоченным органом проведения открытого конкурса при размещении заказа. Исключительными случаями проведения закрытого конкурса является размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну (о таких сведениях см. комментарий к ст. 17.1 Закона). Следует иметь в виду, что изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, установлено дополнительное ограничение для проведения закрытого конкурса: составляющие государственную тайну сведения о товарах (работах, услугах), на поставку (выполнение, оказание) которых размещается заказ, должны содержаться в конкурсной документации либо в проекте государственного контракта. При невыполнении данного условия должен проводиться открытый конкурс.

Особенности проведения закрытого конкурса предусмотрены в ст. 30 комментируемого Закона, в соответствии с ч. 1 которой закрытый конкурс проводится по согласованию с уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти. Согласование проведения закрытого конкурса осуществляется в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

Выше говорилось (см. введение), что с принятием комментируемого Закона сфера применения открытых конкурсов расширена. Хотя ранее и устанавливалась предпочтительность

открытого конкурса (п. 1 ст. 9 Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов, п. 24 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд), случаев проведения закрытого конкурса предусматривалось больше. Так, в п. 1 ст. 22 Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов говорилось о праве проведения закрытого конкурса, если технически сложные товары (работы, услуги) производятся ограниченным числом поставщиков (исполнителей), а в подп. "б" п. 27 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд, кроме того, - если цена государственного контракта составляет менее 2,5 тыс. МРОТ, а также когда время и расходы, необходимые для рассмотрения и оценки большого числа заявок на участие в торгах (конкурсе), значительны по сравнению со стоимостью закупаемой продукции (по согласованию с Минэкономики России или с уполномоченным им территориальным органом).

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлен запрет взимания с участников размещения заказа платы за участие в конкурсе, за исключением платы за предоставление конкурсной документации. Данная норма, согласующаяся с положениями Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, направлена на реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия.

Взимание с участников размещения заказа платы за предоставление конкурсной документации в письменной форме предусмотрено нормой ч. 2 ст. 23 комментируемого Закона и не является обязательным. В данной норме установлено, что размер указанной платы не должен превышать расходы заказчика, уполномоченного органа на изготовление копии конкурсной документации и доставку ее лицу, подавшему соответствующее заявление, посредством почтовой связи. Там же установлено, что предоставление конкурсной документации в форме электронного документа осуществляется без взимания платы. На официальном сайте конкурсная документация согласно ч. 1 этой же статьи должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

В соответствии с п. 8 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона в случае, если плата за предоставление конкурсной документации установлена заказчиком, уполномоченным органом, то размер, порядок и сроки внесения платы должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса.

4. Часть 4 комментируемой статьи предусматривает возможность установления заказчиком, уполномоченным органом требования о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе (в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "требование обеспечения заявки на участие в конкурсе"). Требование обеспечения заявки на участие в конкурсе является одним из защитных механизмов, применяемых в целях защиты интересов заказчиков от рисков, связанных с действиями недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении контрактов, на что обращено внимание в п. 1 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г. Близким, но в то же время самостоятельным таким механизмом является требование обеспечения исполнения контракта, которое устанавливается заказчиком, уполномоченным органом в порядке, предусмотренном пунктом 15.2 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона.

Основой для закрепления указанных механизмов - возможность установления требования обеспечения заявки на участие в конкурсе и возможность или обязательность установления требования обеспечения исполнения контракта - является норма п. 4 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Как установлено данной нормой, в случае, если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Механизм обеспечения заявки на участие в конкурсе не является новым. Так, в п. 40 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд устанавливалось, что заказчик должен потребовать от поставщиков предоставления обеспечения заявок на участие в торгах (конкурсе) одновременно с представлением указанной заявки. В качестве возможного обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе) рассматривались банковская гарантия, залог, а также поручительство (следует отметить, что такое обеспечение более соответствовало понятию "обеспечение тендерной заявки", определенному в п. "h" Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг как предоставляемое закупающей организации обеспечение обязательства, включая такие способы обеспечения, как банковские гарантии, поручительства, резервные аккредитивы, чеки, по которым первичное обязательство несет какой-либо банк, депозиты в наличных средствах, простые и переводные векселя). Заказчик был вправе не требовать от поставщика предоставления обеспечения заявки при закупках продукции на сумму менее 2,5 тыс. МРОТ. Размер обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе) не должен был превышать 3% предполагаемой цены государственного контракта.

В силу прямого ограничения, установленного в рассматриваемой норме, размер обеспечения заявки на участие в конкурсе не может превышать 5% начальной (максимальной)

цены контракта или лота (для сравнения: размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% такой цены). Случаев обязательного установления требования обеспечения заявки рассматриваемая норма не предусматривает (в отличие от нормы п. 15.2 ч. 4 ст. 22 Закона, предусматривающей обязательность установления требования обеспечения исполнения контракта, цена которого превышает 50 млн. руб.).

Как предусмотрено в ч. 4 комментируемой статьи, в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в конкурсе такое требование распространяется на всех участников размещения заказа в равной мере. Это означает, что в случае, если это требование установлено, то, во-первых, никто из участников размещения заказа не может быть освобожден от необходимости внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе и, во-вторых, для всех участников размещения заказа сумма вносимых денежных средств должна быть одинаковой. Иное означало бы создание отдельным участникам размещения заказа преимущественных условий участия в конкурсе, что в силу антимонопольных требований недопустимо (об антимонопольных требованиях см. ниже).

Согласно рассматриваемой норме установление требования обеспечения заявки на участие в конкурсе должно быть указано в конкурсной документации. Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемой норме говорилось об указании требования обеспечения только в извещении о проведении открытого конкурса, в приглашении принять участие в закрытом конкурсе. В соответствии с п. 15.1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона в случае установления требования обеспечения заявки на участие в конкурсе конкурсная документация должна содержать размер обеспечения заявки на участие в конкурсе, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизиты счета для перечисления указанных денежных средств.

Невнесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации, в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 12 комментируемого Закона является основанием для отказа в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе.

Согласно ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 198-ФЗ "О федеральном бюджете на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов" <1> средства в валюте РФ, поступающие во временное распоряжение федеральных бюджетных учреждений в соответствии с законодательными и иными нормативными правовыми актами РФ, учитываются на лицевых счетах, открытых им в территориальных органах федерального казначейства, в порядке, установленном Федеральным казначейством. Соответственно, для внесения денежных средств в качестве обеспечения на участие в конкурсе при размещении заказа для федеральных нужд используются лицевые счета, открытые федеральным бюджетным учреждениям в территориальных органах федерального казначейства. Порядок открытия и ведения территориальными органами федерального казначейства лицевых счетов для учета операций со средствами, поступающими во временное распоряжение федеральных учреждений в соответствии с законодательством Российской Федерации, утвержден Приказом Федерального казначейства от 7 сентября 2005 г. N 17н <2>. Разъяснения по открытию таких счетов для внесения денежных средств в качестве обеспечения на участие в конкурсе даны в письме Федерального казначейства от 6 февраля 2006 г. N 42-7.1-15/5.2-51 "Об открытии федеральным учреждениям лицевых счетов для учета средств, поступающих во временное распоряжение федеральных учреждений в соответствии с законодательством Российской Федерации" <3>.

<1> СЗ РФ. 2007. N 31. Ст. 3995.

<2> РГ. 2005. 7 октября. N 225.

<3> СПС "КонсультантПлюс".

5. В ч. 5 комментируемой статьи предусмотрена возможность опубликования заказчиком, уполномоченным органом сообщения о своей заинтересованности в проведении конкурса для представления потенциальными участниками размещения заказа предложений о технических, технологических и качественных характеристиках товаров, работ, услуг, являющихся предметом конкурса.

Сообщение о заинтересованности в проведении конкурса публикуется в целях подготовки к проведению конкурса, в т.ч. в случаях, прямо указанных в рассматриваемой норме, - если заказчик, уполномоченный орган не имеют возможности составить подробные спецификации товаров, определить характеристики работ (выполнение сложных научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ) или услуг в целях наиболее полного удовлетворения государственных или муниципальных нужд.

Опубликование сообщения о заинтересованности в проведении конкурса производится путем непосредственно опубликования сообщения в официальном печатном издании и путем размещения сообщения на официальном сайте (об официальном печатном издании и об

официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Необходимо иметь в виду, что с 1 января 2011 г. в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из рассматриваемой нормы будет исключено положение об опубликовании сообщения в официальном печатном издании (при этом следует отметить, что положение ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона о том, что высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией определяется официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, действует только до 1 января 2010 г.; кроме того, этим же Законом введена норма ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится; см. комментарий к указанным статьям).

В сообщении о заинтересованности в проведении конкурса согласно рассматриваемой норме указывается срок представления предложений о технических, технологических и качественных характеристиках товаров, работ, услуг. Соответственно, потенциальные участники размещения заказа представляют свои предложения о таких характеристиках, которые могут учитываться заказчиком, уполномоченным органом при определении предмета конкурса. После определения предмета конкурса заказчик, уполномоченный орган принимают решение о проведении конкурса. При этом заказчику, уполномоченному органу запрещено устанавливать какие-либо преимущества для лиц, подавших указанные предложения. Иное означало бы создание отдельным участникам размещения заказа преимущественных условий участия в конкурсе, что в силу антимонопольных требований недопустимо (об антимонопольных требованиях см. ниже).

Предусмотренный частью 5 комментируемой статьи механизм представляет собой некий аналог предусматриваемой ранее в п. 26 и п. 54 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд и ст. 23 Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов процедуры размещения заказа путем проведения 2-этапных торгов (2-этапного конкурса), основанной на положениях ст. 46 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

Сущность данного способа размещения заказа сводится к следующему:

все поставщики (исполнители) подают заявки на участие в конкурсе, содержащие характеристики поставляемых товаров (работ, услуг) без указания их цен. На первом этапе конкурса организатор конкурса вправе проводить переговоры с участниками конкурса. По результатам первого этапа конкурса организатор вправе внести изменения и дополнения в первоначально установленные в конкурсной документации положения. Все внесенные изменения и дополнения доводятся до сведения участников конкурса;

на втором этапе конкурса участники конкурса подают повторно заявки на участие в конкурсе с указанием цен поставляемых товаров (работ, услуг).

Однако предусмотренная частью 5 комментируемой статьи процедура имеет существенные отличия от описанной процедуры, что и является причиной, по которой в рассматриваемой норме не говорится о 2-этапном конкурсе. Прежде всего, сообщение о заинтересованности в проведении конкурса не является решением о проведении конкурса, действия потенциальных участников размещения заказа ограничены представлением предложений, заявки на участие в конкурсе они не подают. Далее, возможность проведения переговоров заказчика, уполномоченного органа с потенциальными участниками размещения заказа часть 5 комментируемой статьи не допускает. Кроме того, решение о проведении конкурса, принятое заказчиком, уполномоченным органом по результатам рассмотрения поступивших предложений, доводится до всех возможных участников размещения заказа, а не только до тех, которые подали такие предложения.

6. Часть 6 комментируемой статьи устанавливает запрет каких-либо переговоров заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или конкурсной комиссии с участником размещения заказа при проведении конкурса. Это согласуется со ст. 35 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, согласно которой между закупающей организацией и поставщиком (подрядчиком) не ведется никаких переговоров в отношении тендерной заявки, представленной данным поставщиком (подрядчиком).

Данный запрет направлен на обеспечение требований п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которым при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в т.ч.:

координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;

создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В ч. 6 комментируемой статьи также предусмотрено возможное последствие нарушения установленного в ней запрета: конкурс может быть признан недействительным по иску заинтересованного лица в порядке, предусмотренном законодательством РФ. Данное положение согласуется с нормой ч. 4 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой

нарушение правил, установленных указанной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа.

В ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона установлено, что нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления. С учетом данной нормы в ч. 6 комментируемой статьи, по сути, речь идет лишь о прямо установленном основании для признания судом торгов недействительными.

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона. Здесь же следует отметить лишь то, что ФАС России одновременно является и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу), и антимонопольным органом (п. 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331).

Статья 21. Извещение о проведении открытого конкурса

Комментарий к статье 21

1. В п. 2 ст. 448 части первой ГК РФ установлено, что, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения. На основании данной нормы часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что извещение о проведении открытого конкурса должно быть сделано не менее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. В этот же срок согласно ч. 1 ст. 23 комментируемого Закона одновременно с размещением извещения о проведении открытого конкурса на официальном сайте должна быть размещена конкурсная документация.

В ч. 1 комментируемой статьи также определен способ, которым заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией должно быть сделано извещение о проведении открытого конкурса: извещение подлежит опубликованию в официальном печатном издании и размещению на официальном сайте (об официальном печатном издании и об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). В соответствии с п. 9 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении конкурса, является датой начала срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Необходимо иметь в виду, что с 1 января 2011 г. в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из норм комментируемой статьи будут исключены положения об опубликовании соответствующих сведений в официальном печатном издании (при этом следует отметить, что положение ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона о том, что высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией определяется официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, действует только до 1 января 2010 г.; кроме того, этим же Законом введена норма ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится; см. комментарий к указанным статьям).

Извещение о проведении закрытого конкурса согласно ч. 3 ст. 30 комментируемого Закона опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежит.

2. Часть 2 комментируемой статьи обязывает при проведении открытого конкурса на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд муниципального заказчика, уполномоченный орган, специализированную организацию разместить извещение о проведении такого открытого конкурса не только на официальном сайте муниципального образования, но и на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено муниципальное образование (причем в тот же срок).

Требование рассматриваемой нормы автоматически выполняется в том случае, когда у муниципального образования нет официального сайта и муниципальный заказчик, как это

предусмотрено в ч. 2 ст. 16 комментируемого Закона, размещает информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование.

Поскольку в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. будет действовать новая редакция ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона, не предусматривающая обязательности определения официальных сайтов субъектов РФ и муниципальных образований, с 1 января 2011 г. согласно этому же Закону 2007 г. N 218-ФЗ утратит силу и часть 2 комментируемой статьи.

3. В целях расширения возможностей привлечения большего количества заявок на участие в конкурсе норма ч. 3 комментируемой статьи предоставляет заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации право опубликовывать извещение о проведении открытого конкурса в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации.

При этом рассматриваемая норма запрещает заменять таким опубликованием официальное опубликование извещения о проведении открытого конкурса в официальном печатном издании и размещение этого извещения на официальном сайте.

4. В ч. 4 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса. Данная норма основана на положении п. 2 ст. 448 части первой ГК РФ, в соответствии с которым извещение о проведении торгов должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в т.ч. об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. Там же, в п. 2 ст. 448 ГК РФ, предусмотрено, что в случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, то в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Определенный нормой ч. 4 комментируемой статьи перечень претерпел существенные изменения в связи с принятием Закона 2007 г. N 53-ФЗ (кроме того, редакционные правки внесены Законом 2007 г. N 218-ФЗ). Эти изменения предопределены изменившимися в соответствии с этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ требованиями к содержанию конкурсной документации (см. комментарий к ст. 22 Закона). В частности, из рассматриваемой нормы исключены следующие позиции, которые включены в норму ч. 4 ст. 22 Закона, определяющую перечень сведений конкурсной документации (либо содержались в данной норме, но изменены):

источник финансирования заказа (п. 3);

форма, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг (п. 6);

место, порядок, даты начала и окончания подачи заявок на участие в конкурсе (п. 9);

критерии оценки заявок на участие в конкурсе (п. 10);

размер обеспечения заявки на участие в конкурсе, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизиты счета для перечисления указанных денежных средств в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в конкурсе (п. 13);

размер обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 14).

Кроме того, Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ внесен ряд изменений в другие позиции перечня, определенного частью 4 комментируемой статьи. Данные изменения предопределены изменениями, внесенными этими же Законами в иные положения комментируемого Закона. Наряду с прочим в положения рассматриваемого перечня внесены изменения, предопределенные введенной Законом 2007 г. N 53-ФЗ частью 2.1 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с п. 12 ч. 4 комментируемой статьи преимущества, предоставляемые осуществляющим производство товаров, выполнение работ, оказание услуг учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и (или) организациям инвалидов, должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса только в том случае, если такие преимущества установлены заказчиком, уполномоченным органом. Как предусмотрено рассматриваемой нормой, при этом заказчик, уполномоченный орган вправе устанавливать преимущества указанным категориям лиц в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% в порядке и в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленными Правительством РФ.

Сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет, т.к. такой нормативный правовой акт предусмотрен изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ. До этого в рассматриваемой норме говорилось о том, что Правительством РФ предусматриваются случаи, в которых заказчик, уполномоченный орган

вправе устанавливать преимущества указанным категориям лиц в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15%. На основании данной нормы издано упоминаемое выше (см. комментарий к ст. 14 Закона) Постановление Правительства РФ от 30 ноября 2006 г. N 734 "О предоставлении преимуществ учреждениям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов, участвующим в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", которым установлено, что в случае, если производство товаров (работ, услуг) осуществляется учреждениями уголовно-исполнительной системы и информация об указанных учреждениях, а также о номенклатуре производимых ими товаров (работ, услуг) размещена на официальном сайте России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (www.zakupki.gov.ru, см. комментарий к ст. 16 Закона), государственные и муниципальные заказчики, органы, уполномоченные на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, вправе предоставлять преимущества указанным учреждениям в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% при размещении заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных и муниципальных нужд путем проведения торгов.

Необходимо иметь в виду, что согласно ч. 6 ст. 22 комментируемого Закона сведениям, указанным в извещении о проведении открытого конкурса, должны соответствовать сведения, содержащиеся в конкурсной документации.

4.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 4.1 комментируемой статьи предусматривает право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в извещение о проведении открытого конкурса, а также регламентирует процедуру внесения таких изменений. Положения рассматриваемой нормы во многом аналогичны положениям ч. 3 ст. 24 комментируемого Закона, предусматривающим право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в конкурсную документацию, а также регламентирующим процедуру внесения таких изменений.

Решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого конкурса может быть принято не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе. После принятия данного решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны соответственно в течение 5 рабочих дней и в течение 1 дня опубликовывать и разместить такие изменения в порядке, установленном для опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса. Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. из норм комментируемой статьи будут исключены положения о необходимости опубликования соответствующих сведений в официальном печатном издании.

При этом срок подачи заявок на участие в конкурсе подлежит продлению. Продлен этот срок должен быть таким образом, чтобы со дня опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого конкурса до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе такой срок составлял не менее чем 20 дней.

Изменять предмет конкурса при внесении изменений в извещение о проведении открытого конкурса запрещено. Это означает, что при необходимости изменения предмета конкурса заказчик, уполномоченный орган могут лишь воспользоваться правом отказа от проведения конкурса в порядке, установленном частью 5 комментируемой статьи.

5. Часть 5 комментируемой статьи предусматривает возможность отказа заказчика, уполномоченного органа, официально опубликовавших и разместивших на официальном сайте извещение о проведении открытого конкурса, от его проведения, а также регламентирует процедуру такого отказа и его последствия.

Отказ от проведения открытого конкурса согласно рассматриваемой норме может быть осуществлен не позднее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе. В п. 3 ст. 448 части первой ГК РФ установлено, что организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения конкурса в любое время, но не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса. При этом сделана оговорка "если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов". Соответственно, в рамках данного изъятия рассматриваемой нормой установлена возможность отказа от проведения конкурса в более короткий срок до проведения конкурса.

В п. 3 ст. 448 ГК РФ также установлено, что в случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17.2 Закона), понятие реального ущерба определено в п. 2 ст. 15 части первой ГК РФ: расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

Заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны опубликовать и разместить извещение об отказе от проведения открытого конкурса в порядке, установленном для официального опубликования и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса. Данные обязанности подлежат исполнению в течение 5 рабочих дней и 2 дней со дня принятия заказчиком, уполномоченным органом решения об отказе от проведения открытого конкурса (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. из норм комментируемой статьи будут исключены положения о необходимости опубликования соответствующих сведений в официальном печатном издании.

Кроме того, в течение 2 рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого конкурса (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ) должны быть направлены соответствующие уведомления всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе. Для определения таких участников размещения заказа открывается доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, а также используются конверты с заявками на участие в конкурсе. Согласно дополнению, внесенному Законом 2007 г. N 53-ФЗ, конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются только в том случае, если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) участника размещения заказа (право не указывать на конверте почтовый адрес для юридического лица и сведения о месте жительства для физического лица предусмотрено в ч. 2 ст. 25 комментируемого Закона). Если же такие адреса на конвертах указаны, то необходимость во вскрытии таких конвертов отсутствует.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган обязаны возвратить участникам размещения заказа денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого конкурса (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Статья 22. Содержание конкурсной документации

Комментарий к статье 22

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи на субъектов, осуществляющих функции по размещению заказа путем проведения конкурса (как открытого, так и закрытого) на право заключить государственный или муниципальный контракт, возлагается обязанность разработки и утверждения конкурсной документации.

Такими субъектами являются государственные и муниципальные заказчики, а также уполномоченные органы. Соответственно, указанные субъекты разрабатывают и утверждают конкурсную документацию. В ч. 1 ст. 6 комментируемого Закона, определяющей функции по размещению заказа, для осуществления которых заказчиком или уполномоченным органом может привлекаться специализированная организация, прямо предусмотрено, что в эти функции может входить и разработка конкурсной документации. Соответственно, конкурсная документация может разрабатываться и специализированной организацией. Однако в силу указанной нормы и нормы ч. 1 комментируемой статьи утверждается конкурсная документация заказчиком или уполномоченным органом, которым привлечена данная специализированная организация.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет общие требования к содержанию конкурсной документации, которые ограничены в ч. 2.1 и ч. 3 и детализированы в ч. 4 данной статьи. Так, конкурсная документация должна содержать установленные заказчиком, уполномоченным органом:

требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг;

требования к безопасности товара, работ, услуг;

требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара;

требования к размерам, упаковке, отгрузке товара;

требования к результатам работ;

иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Как разъяснено в п. 4 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г., если заявка на участие в конкурсе, поступившая от участника размещения заказа, содержит сведения о предлагаемых товарах, работах, услугах, которые не соответствуют каким-либо требованиям и показателям, установленным в конкурсной документации, такая заявка отклоняется конкурсной комиссией на этапе рассмотрения заявок на участие в конкурсе, как не соответствующая требованиям конкурсной документации. В этой связи Минэкономразвития России предписало

учитывать, что от того, насколько ответственно, обоснованно и внимательно заказчик, уполномоченный орган устанавливает в конкурсной документации вышеуказанные требования и показатели, в большой степени зависят итоги конкурсов и последующее исполнение контрактов. Там же указано, что вышеуказанные положения Закона позволяют заказчикам, уполномоченным органам путем правильной подготовки конкурсной документации (документации об аукционе, запроса котировок) гарантировать поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг), качество которых соответствует (или превышает) требованиям заказчика, уполномоченного органа.

2.1. В развитие нормы ч. 4 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которой кроме указанных в ч. ч. 1 - 3 данной статьи требований, Правительство РФ, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ введена часть 2.1, запрещающая включать в конкурсную документацию указанные в ней требования к участнику размещения заказа.

Рассматриваемая норма запрещает включать в конкурсную документацию как прямо, так и косвенно (в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) такие требования к участнику размещения заказа, как:

требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы (в то же время согласно п. 1.1 ч. 4 ст. 28 комментируемого Закона квалификация участника конкурса может быть одним из критериев оценки заявок на участие в конкурсе);

требования к деловой репутации участника размещения заказа;

требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта.

Установленный частью 2.1 комментируемой статьи запрет не распространяется на случаи, когда возможность установления указанных в ней требований к участнику размещения заказа предусмотрена комментируемым Законом. Речь идет о том, что в ч. 1 ст. 11 Закона установлены обязательные требования к участникам размещения заказа, части 2 и 2.1 статьи предусматривают возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом, а часть 3 статьи предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены (и они установлены) Правительством РФ.

3. Часть 3 комментируемой статьи, направленная на реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, запрещает включать в конкурсную документацию:

указание на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 3 Закона), данные объекты согласно п. 1 ст. 1225 части четвертой ГК РФ относятся к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности);

требования к товару, его производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из ч. 3 комментируемой статьи исключено положение, допускающее, что в случае, если заказчик, уполномоченный орган не имеют возможности установить четкие требования и показатели, предусмотренные частью 2 данной статьи, конкурсная документация может содержать указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, которые должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, знаки обслуживания, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком (при этом предусматривалось, что эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи).

4. В ч. 4 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в конкурсной документации. Данный перечень претерпел существенные изменения в связи с принятием Законов 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ.

Прежде всего, Законом 2007 г. N 53-ФЗ в перечень включены позиции, которые ранее содержались в определенном в ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона перечне сведений, которые

ранее подлежали указанию в извещении о проведении открытого конкурса. В частности, в ч. 4 комментируемой статьи включены следующие позиции:

форма, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг (п. 4.2);

источник финансирования заказа (п. 4.3);

размер обеспечения заявки на участие в конкурсе, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизиты счета для перечисления указанных денежных средств в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в конкурсе (п. 15.1, о требовании обеспечения заявки на участие в конкурсе см. комментарий к ст. 20 Закона);

размер обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 15.2).

Последняя из указанных позиций предусматривалась ранее в п. 14 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона. В указанной норме устанавливалось, что размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% начальной цены контракта, указанной в извещении о проведении открытого конкурса. Данное положение Законом 2007 г. N 53-ФЗ воспроизведено в п. 15.1 ч. 4 комментируемой статьи, но при этом предусмотрена обязательность установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения исполнения контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 50 млн. руб. Требование обеспечения исполнения контракта в этом случае должно быть установлено в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). Законом 2007 г. N 218-ФЗ рассматриваемая норма дополнена положением, согласно которому в случае, если размер аванса превышает 30% начальной (максимальной) цены контракта, то требование обеспечения исполнения контракта должно быть установлено в размере, не превышающем на 20% размер аванса, но не менее чем размер аванса.

Законом 2007 г. N 218-ФЗ также введен ряд позиций, предопределенных изменениями, внесенными данным Законом в иные положения комментируемого Закона. В частности, введены следующие позиции:

перечень запасных частей к технике, к оборудованию с указанием начальной (максимальной) цены каждой такой запасной части к технике, к оборудованию - в случае, если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, необходимый объем работ, услуг (п. 5.1);

сведения о возможности заказчика заключить контракт на поставку технических средств реабилитации инвалидов, на оказание услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению для государственных или муниципальных нужд с несколькими участниками размещения заказа (п. 8.1);

сведения о возможности заказчика увеличить количество поставляемого товара при заключении контракта в соответствии с ч. 6.5 ст. 9 комментируемого Закона (п. 8.2).

Кроме того, Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ внесены ряд изменений в другие позиции перечня, определенного частью 4 комментируемой статьи. Данные изменения предопределены изменениями, внесенными этими же Законами в иные положения комментируемого Закона. Наряду с прочим в положения рассматриваемого перечня внесены изменения, предопределенные введенной Законом 2007 г. N 53-ФЗ частью 2.1 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в конкурсной документации отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Необходимо иметь в виду, что ряд положений ч. 4 комментируемой статьи имеет самостоятельное значение. Самостоятельное в том смысле, что предназначение данных положений не ограничивается определением тех сведений, которые должны быть указаны в конкурсной документации. Речь, в частности, идет о положении п. 9, согласно которому датой начала срока подачи заявок на участие в конкурсе является день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении конкурса, и положении п. 16, согласно которому срок, в течение которого победитель конкурса должен подписать проект государственного или муниципального контракта, должен составлять не менее чем 10 дней. К этой же группе относятся рассмотренные выше положения п. 15.2 ч. 4 комментируемой статьи.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи к конкурсной документации в обязательном порядке должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта. Дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 53-ФЗ, уточнено, что проект контракта является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Как говорилось выше, введенной этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ частью 2.1 ст. 10 комментируемого Закона предусмотрено, что при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт. Соответственно, этим же Законом часть 5 комментируемой статьи дополнена положением, согласно которому в случае проведения конкурса по нескольким лотам к конкурсной документации должны быть приложены проекты контрактов в отношении каждого лота, которые являются неотъемлемой частью конкурсной документации.

6. В силу прямого указания в ч. 6 комментируемой статьи сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого конкурса. В этой связи следует отметить, что в ч. 4.1 ст. 21 комментируемого Закона предусмотрена возможность внесения заказчиком, уполномоченным органом изменений в извещение о проведении открытого конкурса (не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе; при этом срок подачи заявок на участие в конкурсе должен быть продлен). Там же установлено, что изменение предмета конкурса не допускается.

Статья 23. Порядок предоставления конкурсной документации

Комментарий к статье 23

1. Часть 1 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган, специализированную организацию при проведении открытого конкурса разместить конкурсную документацию на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Официальный сайт, на котором размещена конкурсная документация, согласно п. 8 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона должен быть указан в извещении о проведении открытого конкурса.

На официальном сайте конкурсная документация должна быть размещена одновременно с размещением извещения о проведении открытого конкурса, в тот же срок, т.е. согласно ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона не менее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

В развитие нормы ч. 8 ст. 16 комментируемого Закона, согласно которой информация о размещении заказа, размещенная на официальных сайтах, должна быть доступна для ознакомления без взимания платы, в ч. 1 комментируемой статьи установлено, что конкурсная документация должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы. Как говорилось в комментарии к указанной статье, согласно п. 3 Положения о пользовании официальными сайтами в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, утв. Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147, информация, размещаемая на официальных сайтах, должна быть круглосуточно доступна пользователям официальных сайтов для ознакомления без взимания платы и иных ограничений. Согласно п. 4 этого же Положения в случае возникновения у уполномоченного органа технических, программных неполадок или иных проблем, влекущих невозможность доступа к официальному сайту, уполномоченный орган в срок, не превышающий 2 часов с момента возобновления доступа к официальному сайту, обязан поместить на нем соответствующее объявление, которое должно содержать причину, дату и время прекращения доступа, а также дату и время возобновления доступа к информации.

Согласно ч. 3 ст. 30 комментируемого Закона конкурсная документация закрытого конкурса и изменения, внесенные в конкурсную документацию закрытого конкурса, опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлена обязанность заказчика, уполномоченного органа предоставлять любому заинтересованному лицу по его заявлению конкурсную документацию. Это подразумевает право любого заинтересованного лица обратиться к заказчику, уполномоченному органу за получением конкурсной документации. Как представляется, под заинтересованными лицами следует понимать как участников размещения заказа, так и лиц, которые не определились с решением об участии в конкурсе, т.е. потенциальных участников размещения заказа.

Срок, место и порядок предоставления конкурсной документации согласно п. 8 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса. При определении срока и порядка предоставления конкурсной документации заказчик, уполномоченный орган обязаны учитывать требования ч. 2 комментируемой статьи.

В частности, конкурсная документация должна предоставляться со дня опубликования извещения о проведении открытого конкурса. Поскольку в ч. 3 ст. 21 комментируемого Закона

предусмотрена возможность опубликования извещения о проведении открытого конкурса в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации, Законом 2007 г. N 53-ФЗ уточнено, что конкурсная документация должна предоставляться со дня опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте. Данное уточнение согласуется с положением ч. 3 ст. 21 Закона о том, что предусмотренное данной нормой опубликование и размещение не могут заменить опубликование в официальном печатном издании и размещение на официальном сайте.

Основанием для предоставления конкурсной документации является заявление заинтересованного лица, которое подлежит подаче в письменной форме. При этом прямо предусмотрена возможность подачи такого заявления в форме электронного документа.

В свою очередь, и конкурсная документация может предоставляться как в письменной форме, так и в форме электронного документа (очевидно, что форму предоставления конкурсной документации выбирает лицо, обратившееся за ее предоставлением). Срок предоставления конкурсной документации не может превышать 2 рабочих дней со дня получения соответствующего заявления (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Согласно ч. 4 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса предоставлять конкурсную документацию, изменения, внесенные в нее, в форме электронных документов не допускается.

Заказчик, уполномоченный орган имеют право установить плату, взимаемую за предоставление конкурсной документации в письменной форме (в соответствии с ч. 3 ст. 20 комментируемого Закона это единственный случай, когда допускается взимание с участников размещения заказа платы за участие в конкурсе). Размер такой платы не должен превышать расходы заказчика, уполномоченного органа на изготовление копии конкурсной документации и доставку ее лицу, подавшему указанное заявление, посредством почтовой связи. В случае если такая плата установлена, то порядок и сроки ее внесения согласно п. 8 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса. Предоставление конкурсной документации в форме электронного документа осуществляется без взимания платы.

Соответственно, если заказчиком, уполномоченным органом установлена плата за предоставление конкурсной документации и указание об этом содержится в извещении о проведении открытого конкурса, то в письменной форме конкурсная документация предоставляется только после внесения участником размещения заказа платы за ее предоставление. Как представляется, в случае, если при этом заявление о предоставлении в письменной форме конкурсной документации подано без внесения платы, то установленный частью 2 комментируемой статьи срок - 2 рабочих дня - должен исчисляться не со дня получения соответствующего заявления, а со дня внесения такой платы либо представления документа, подтверждающего его внесение.

В силу ч. 1 комментируемой статьи конкурсная документация должна быть размещена для ознакомления на официальном сайте. С учетом этого в п. 10 письма Минэкономразвития России от 25 мая 2006 г. разъяснено, что любой участник размещения заказа вправе получить конкурсную документацию без заявления, предусмотренного частью 2 комментируемой статьи, из чего следует, что заявку на участие в конкурсе может подать любой участник размещения заказа, получивший конкурсную документацию с официального сайта. Заказчик, уполномоченный орган не вправе отказывать в приеме заявок на участие в конкурсе, подготовленных на основании размещенной на официальном сайте конкурсной документации.

3. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи конкурсная документация должна предоставляться со дня опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса. В дополнение к этой норме в ч. 3 данной статьи установлен прямой запрет предоставления конкурсной документации до этого момента.

Данный запрет направлен на обеспечение требования п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которому при проведении торгов запрещаются такие действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, как создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Поскольку с 1 января 2011 г. согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ из нормы ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона будет исключено требование опубликования извещения о проведении открытого конкурса в официальном печатном издании, в соответствии с этим же Законом с указанной даты из норм ч. 2 и ч. 3 комментируемой статьи также будут исключены положения, касающиеся такого опубликования.

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает требование соответствия конкурсной документации, размещенной на официальном сайте, конкурсной документации, которая

предоставляется заинтересованным лицам по их заявлениям в порядке, установленном частью 2 данной статьи.

5. В ч. 5 комментируемой статьи предусмотрено возможное последствие нарушения требований, установленных данной статьей: открытый конкурс может быть признан недействительным в установленном законодательством РФ порядке. Рассматриваемая норма согласуется с нормой ч. 4 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой нарушение правил, установленных указанной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа. Как говорилось выше, согласно ч. 1 ст. 17 названного Закона при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона установлено, что нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления. С учетом данной нормы в ч. 5 комментируемой статьи, по сути, речь идет лишь о прямо установленном основании для признания судом торгов недействительными.

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона. Здесь же следует отметить лишь то, что ФАС России одновременно является и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу), и антимонопольным органом (п. 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331).

Следует отметить, что в ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка предоставления конкурсной документации.

Статья 24. Разъяснение положений конкурсной документации и внесение в нее изменений

Комментарий к статье 24

1. В ч. 1 комментируемой статьи предусмотрены право участника размещения заказа обратиться к заказчику, уполномоченному органу за разъяснением положений конкурсной документации и корреспондирующая с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа дать соответствующие разъяснения, а также регламентированы процедуры реализации указанного права и исполнения указанной обязанности.

Как указано в рассматриваемой норме, обратиться за разъяснением положений конкурсной документации вправе любой участник размещения заказа. Представляется, что речь идет о любых заинтересованных лицах, в т.ч. и о лицах, которые не определились с решением об участии в конкурсе, т.е. о потенциальных участниках размещения заказа. Для получения разъяснений положений конкурсной документации заинтересованным лицам подается соответствующий запрос в письменной форме. При этом прямо предусмотрена возможность подачи такого запроса в форме электронного документа.

Заказчик, уполномоченный орган обязаны направить разъяснения положений конкурсной документации в письменной форме или в форме электронного документа. Видимо, это подразумевает необходимость направления разъяснений в письменной форме при получении запроса в письменной форме и разъяснений в форме электронного документа - при получении запроса в форме электронного документа. Разъяснения положений конкурсной документации должны быть направлены в течение 2 рабочих дней со дня поступления соответствующего запроса. В случае если запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган позднее чем за 5 дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе, то разъяснения положений конкурсной документации направлению не подлежат.

В соответствии с п. 12 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона определенные на основании положений ч. 1 комментируемой статьи формы, порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам размещения заказа разъяснений положений конкурсной документации должны содержаться в конкурсной документации.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка разъяснения конкурсной документации.

2. Часть 2 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган, специализированную организацию при направлении в соответствии с ч. 1 данной статьи заказчиком, уполномоченным органом разъяснения положений конкурсной документации по запросу конкретного участника размещения заказа разместить такое разъяснение на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). При этом размещении на официальном сайте должен быть указан предмет запроса, но не может быть указан участник размещения заказа, от которого поступил запрос.

Разъяснение положений конкурсной документации подлежит размещению на официальном сайте в течение 1 дня со дня направления такого разъяснения участнику размещения заказа, от которого поступил запрос.

Данные положения направлены на обеспечение равного доступа всех участников размещения заказа к информации о проводимом конкурсе. Невыполнение рассмотренных требований может повлечь создание участнику размещения заказа, которому направлены разъяснения положений конкурсной документации, преимущественных условий участия в конкурсе путем доступа к информации, что недопустимо антимонопольными требованиями к торгам (см. комментарий к ст. 23 Закона).

В ч. 2 комментируемой статьи также установлено, что разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть. Как представляется, это положение по его предназначению больше подходит для ч. 1, а не для ч. 2 данной статьи. Под изменением сути конкурсной документации следует понимать, видимо, изменение положений конкурсной документации. Изменение же положений конкурсной документации (но не предмета конкурса) допускается, но только в порядке, предусмотренном частью 3 комментируемой статьи.

Согласно ч. 4 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса направлять запросы о разъяснении положений конкурсной документации и предоставлять такие разъяснения в форме электронных документов не допускается. Там же установлено, что разъяснения положений конкурсной документации должны быть доведены в письменной форме заказчиком, уполномоченным органом до сведения всех лиц, которым предоставлена конкурсная документация, с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос. В соответствии с ч. 3 указанной статьи разъяснения конкурсной документации закрытого конкурса опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат.

3. В ч. 3 комментируемой статьи предусмотрено право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в конкурсную документацию, а также регламентирована процедура внесения таких изменений.

Решение о внесении изменений в конкурсную документацию может быть принято заказчиком, уполномоченным органом как по собственной инициативе, так и в соответствии с запросом участника размещения заказа о разъяснении положений конкурсной документации.

Решение о внесении изменений в конкурсную документацию может быть принято не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе. После принятия данного решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны:

во-первых, соответственно в течение 5 рабочих дней и в течение 1 дня опубликовывать и разместить такие изменения в порядке, установленном для опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса (о таком порядке см. комментарий к ст. 21 Закона);

во-вторых, в течение 2 рабочих дней направить такие изменения заказными письмами или в форме электронных документов всем участникам размещения заказа, которым была предоставлена конкурсная документация.

При внесении изменений в конкурсную документацию срок подачи заявок на участие в конкурсе подлежит продлению. Продлен этот срок должен быть таким образом, чтобы со дня опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте внесенных изменений в конкурсную документацию до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе такой срок составлял не менее чем 20 дней.

Следует отметить, что рассматриваемые положения приведены в редакции изменений, внесенных Законом 2007 г. N 53-ФЗ. До этого предусматривалось, что изменения в конкурсную документацию могут быть внесены в конкурсную документацию не позднее чем за 20 дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе. Соответственно, продление этого срока не допускалось. Кроме того, в ранее действовавшей редакции говорилось о 2-дневном сроке размещения изменений на официальном сайте.

Поскольку с 1 января 2011 г. согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ из нормы ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона будет исключено требование опубликования извещения о проведении открытого конкурса в официальном печатном издании, в соответствии с этим же Законом с

указанной даты из нормы ч. 3 комментируемой статьи также будет исключено положение, касающееся такого опубликования.

Изменять предмет конкурса при внесении изменений в конкурсную документацию запрещено. Данное положение, введенное Законом 2007 г. N 53-ФЗ, означает, что при необходимости изменения предмета конкурса заказчик, уполномоченный орган могут лишь воспользоваться правом отказа от проведения конкурса в порядке, установленном частью 5 ст. 20 комментируемого Закона.

Статья 25. Порядок подачи заявок на участие в конкурсе

Комментарий к статье 25

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи для участия в конкурсе необходима подача заявки на участие в конкурсе в срок и по форме, которые установлены конкурсной документацией.

Требование об обязательности указания в конкурсной документации порядка, места, даты начала и даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе закреплено в п. 9 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона. В указанной норме прямо установлено, что датой начала срока подачи заявок на участие в конкурсе является день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении конкурса (об опубликовании и размещении извещения о проведении конкурса см. комментарий к ст. 21 Закона). Там же указано, что дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе устанавливается в соответствии с ч. 2 ст. 26 комментируемого Закона, т.е. днем вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе (см. комментарий к указанной статье).

Выше говорилось, что в соответствии с п. 9 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона в ранее действовавшей редакции сведения о месте, порядке, датах начала и окончания подачи заявок на участие в конкурсе подлежали указанию в извещении о проведении конкурса. Однако согласно Закону 2007 г. N 53-ФЗ данная норма утратила силу. Соответственно, этим же Законом в ч. 1 комментируемой статьи внесено изменение, согласно которому заявка на участие в конкурсе подается в срок, установленный конкурсной документацией, а не извещением о проведении конкурса, как это предусматривалось ранее.

Следует отметить, что в ч. 8 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за сокращение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа сроков подачи заявок на участие в конкурсе, за исключением случаев, если законодательством о размещении заказов допускается сокращение указанных сроков.

Требования к содержанию, форме и составу заявки на участие в конкурсе (в т.ч. заявки, подаваемой в форме электронного документа) и инструкция по ее заполнению должны быть указаны в конкурсной документации в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона. В указанной норме прямо указано, что данные требования должны соответствовать положениям ч. ч. 2 - 4 комментируемой статьи.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает две возможные формы подачи заявки на участие в конкурсе:

в письменной форме в запечатанном конверте. На конверте должно быть указано наименование открытого конкурса (лота), на участие в котором подается данная заявка. В соответствии с дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 53-ФЗ, участник размещения заказа - юридическое лицо вправе не указывать на конверте свое фирменное наименование и почтовый адрес, а участник размещения заказа - физическое лицо - свои фамилию, имя, отчество, а также сведения о своем месте жительства;

в форме электронного документа. С учетом нормы ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона речь идет о подаче в информационной системе общего пользования заявки на участие в конкурсе в форме электронного документа, подписанного в соответствии с нормативными правовыми актами РФ. Как говорилось выше, это означает подписание электронного документа электронной цифровой подписью (см. комментарий к указанной статье). В соответствии с ч. 4 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса подавать заявки на участие в конкурсе в форме электронных документов не допускается.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона в конкурсной документации должна содержаться инструкция по заполнению формы заявки на участие в конкурсе.

3. В ч. 3 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений и документов (копий документов), которые должна содержать заявка на участие в конкурсе.

Сведения и документы в данном перечне сгруппированы в три пункта:

1) сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку.

Форма выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ) приведена в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438 <1>, а форма выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) - в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630 <2>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2585.

<2> СЗ РФ. 2003. N 43. Ст. 4238.

Требование о том, что указанные выписки должны быть получены не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса, введено Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Однако это не означает того, что участнику размещения заказа необходимо заранее побеспокоиться о получении выписки. Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <1> в названные выше Правила внесены изменения, согласно которым такие выписки в обязательном порядке выдаются при внесении записи в ЕГРЮЛ или ЕГРИП, в т.ч. при регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя, при внесении изменений в учредительные документы юридического лица, при внесении изменений в сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ, ЕГРИП.

<1> СЗ РФ. 2004. N 10. Ст. 864.

В отношении документов, удостоверяющих личность, следует отметить, что в соответствии со ст. 10 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" <1> документом, удостоверяющим гражданство России, является паспорт гражданина России или иной основной документ, содержащие указание на гражданство лица. Там же установлено, что виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина России, определяются федеральным законом. Согласно ст. 7 Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" <2> основными документами, удостоверяющими личность гражданина России, по которым граждане России осуществляют выезд из России и въезд в Россию, признаются: паспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт, паспорт моряка (удостоверение личности моряка).

<1> СЗ РФ. 2002. N 22. Ст. 2031.

<2> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029.

Виды документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, определяются в зависимости от того, о каком представителе идет речь. От имени участника размещения заказа - юридического лица действовать может законный или уполномоченный представитель данного юридического лица, а от имени участника размещения заказа - физического лица (в т.ч. индивидуального предпринимателя) - сам гражданин или его уполномоченный представитель. О видах документов, подтверждающих полномочия представителя участника размещения заказа, см. комментарий к ст. 58 Закона;

2) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения контракта, в т.ч. о цене контракта.

Данное требование является общим. Закон 2007 г. N 218-ФЗ дополнил рассматриваемую норму положениями, согласно которым к таким предложениям об условиях исполнения контракта относятся предложения:

в случае если при размещении заказа на поставку технических средств реабилитации инвалидов, на оказание услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению для государственных или муниципальных нужд конкурсной документацией предусмотрено право заказчика заключить контракт с несколькими участниками размещения заказа, - о цене единицы товара, услуги (в указанном случае согласно п. 4 ч. 1 ст. 12 комментируемого Закона решение о несоответствии заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации не может быть принято только на основании несоответствия количества товара, объема услуг, указанных в извещении о проведении конкурса, количеству товаров, объему услуг, указанным в заявке на участие в конкурсе);

в случае если при проведении конкурса на право заключить контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг заказчиком, уполномоченным органом указаны в конкурсной документации

начальная (максимальная) цена контракта (цена лота), а также начальная (максимальная) цена запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию и начальная (максимальная) цена единицы услуги и (или) работы, - о цене запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, о цене единицы услуги и (или) работы (указанное право заказчика, уполномоченного органа предусмотрено в п. 4.1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона).

В случаях, предусмотренных конкурсной документацией, заявка на участие в конкурсе должна также содержать копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к таким товару, работам, услугам. Исходя из определения понятия "подтверждение соответствия", данного в ст. 2 Федерального закона от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (в ред. Федерального закона от 1 мая 2007 г. N 65-ФЗ) <1>, речь идет о документальном удостоверении соответствия продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров. В соответствии с дополнением, внесенным в п. 2 ч. 3 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, при этом не допускается требовать предоставление указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством РФ такие документы передаются вместе с товаром;

<1> СЗ РФ. 2002. N 52. Ч. 1. Ст. 5140; 2007. N 19. Ст. 2293.

3) документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе.

Согласно п. 15.1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в конкурсе конкурсная документация должна содержать сведения о размере обеспечения заявки на участие в конкурсе, сроке и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизитах счета для перечисления указанных денежных средств.

Как говорилось выше, в ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона установлены обязательные требования к участникам размещения заказа, части 2 и 2.1 указанной статьи предусматривают возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом, а часть 3 этой же статьи предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены (и они установлены) Правительством РФ. При этом в ч. 4 ст. 11 Закона прямо предусмотрено, что иные требования к участникам размещения заказа установлены быть не могут. В случае если заказчиком, уполномоченным органом не установлены требования, указанные в ч. 2 и ч. 2.1 данной статьи, то несоответствие участника размещения заказа этим требованиям значения не имеет и повлечь отказ в допуске к участию в торгах не может (см. комментарий к указанной статье).

Пункт 3 ч. 3 комментируемой статьи устанавливает необходимость включения в заявку на участие в конкурсе документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа только требованиям, установленным: в п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона - в случае если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса; в п. 1 ч. 2 ст. 11 Закона - в случае если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом; в ч. 3 ст. 11 Закона - в случае если такое требование установлено Правительством РФ (а предусмотренное в данной норме требование Правительством РФ установлено).

В отношении же требований, указанных в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона, часть 6 данной статьи предусматривает полномочия заказчика, уполномоченного органа, конкурсной комиссии проверять соответствие участников размещения заказа таким требованиям. Там же установлено, что при этом заказчик, уполномоченный орган, конкурсная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

3.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3.1 комментируемой статьи предусматривает право участника размещения заказа включить в заявку на участие в конкурсе эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара, на поставку которого размещается заказ. Следует подчеркнуть, что речь идет именно о праве, но не об обязанности участника размещения заказа, подающего заявку на участие в конкурсе.

Реализация рассматриваемой нормы должна способствовать повышению качества проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе и, соответственно, повышению эффективности проведения конкурсов на размещение заказов. В то же время можно говорить о возможном нарушении равенства участия в конкурсе в том случае, если одни из участников

размещения заказа воспользовались правом, предусмотренным рассматриваемой нормой, а другие - нет.

4. В ч. 4 комментируемой статьи прямо установлено, что заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация, конкурсная комиссия не вправе требовать от участника размещения представления в рамках подачи заявки на участие в конкурсе иных сведений и документов, нежели предусмотренных в ч. 3 данной статьи. Данный запрет дополняется приведенным выше положением ч. 6 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которому запрещено возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 указанной статьи.

Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусмотрено исключение из запрета, установленного частью 4 комментируемой статьи. Речь идет о праве заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации требовать от участника размещения заказа документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в случае проведения конкурса на выполнение работ, оказание услуг, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника размещения заказа.

5. Как говорилось выше, согласно ч. 2 комментируемой статьи заявка на участие в конкурсе может быть подана участником размещения заказа как в письменной форме (в запечатанном конверте), так и в форме электронного документа (подписанного электронной цифровой подписью). Для тех случаев, когда заявка на участие в конкурсе подается в форме электронного документа, часть 5 данной статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган подтвердить получение заявки в течение 1 рабочего дня со дня ее получения. При этом предусмотрено, что подтверждение может быть произведено как в письменной форме, так и в форме электронного документа (представляется, что в последнем случае документ также должен быть подписан электронной цифровой подписью). Порядок подтверждения получения заявки на участие в конкурсе, поданной в письменной форме, определен частью 10 комментируемой статьи (см. ниже).

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка приема заявок на участие в конкурсе.

6. В силу прямого указания в ч. 6 комментируемой статьи участник размещения заказа имеет право в отношении каждого предмета конкурса (лота) подать только одну заявку на участие в конкурсе. Иначе говоря, подача участником размещения заказа альтернативных заявок на участие в конкурсе не допускается. Последствия подачи одним участником размещения заказа двух и более заявок на участие в конкурсе в отношении одного и того же лота определены в ч. 3 ст. 26 комментируемого Закона: в случае если поданные ранее заявки таким участником не отозваны, все заявки на участие в конкурсе такого участника размещения заказа, поданные в отношении данного лота, не рассматриваются и возвращаются такому участнику.

В ч. 6 комментируемой статьи также установлен запрет на подачу заявки на участие в конкурсе (соответственно, и на участие в конкурсе) участником размещения заказа, который может оказывать влияние на деятельность специализированной организации. Данное положение, закрепленное в развитие нормы ч. 5 ст. 6 комментируемого Закона, согласно которой специализированная организация не может быть участником размещения заказа, в соответствии с которым эта организация осуществляет функции по размещению заказа, соответствует общим антимонопольным требованиям к торгам, установленным Законом о защите конкуренции. Как говорилось в комментарии к указанной статье, согласно ч. 1 ст. 17 названного Закона при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Нарушение данного требования в соответствии с ч. 4 указанной статьи является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа (см. комментарий к ст. 10 Закона).

7. Часть 7 комментируемой статьи определяет день и момент прекращения приема заявок на участие в конкурсе:

днем прекращения приема заявок на участие в конкурсе является день вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе;

моментом прекращения приема заявок на участие в конкурсе является вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Согласно ч. 2 ст. 26 комментируемого Закона такие вскрытие и открытие доступа могут быть произведены конкурсной комиссией не раньше времени, указанного в извещении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации, и только после того, как конкурсная комиссия объявит присутствующим участникам размещения заказа о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе (см. комментарий к указанной статье).

Обязательность указания сведений о месте, дате и времени вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе в извещении о проведении открытого конкурса предусмотрена в п. 11 ч. 4 ст. 21, а в конкурсной документации - в п. 13 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона.

8. Нормой ч. 8 комментируемой статьи установлено требование обеспечения конфиденциальности сведений, содержащихся в заявках на участие в конкурсе, до того момента, как будут вскрыты конверты с заявками на участие в конкурсе и открыт доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Обязанность соблюдения данного требования возлагается как на заказчика, уполномоченный орган, специализированную организацию, так и на участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17.2 Закона), понятие конфиденциальности информации определено в п. 7 ч. 2 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации": обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя. Однако в рассматриваемой норме понятие конфиденциальности использовано несколько в ином смысле, т.к. подача заявки на участие в конкурсе не означает получение доступа к содержащимся в ней сведениям. Предназначение данной нормы в том, чтобы до вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе содержащиеся в этих заявках сведения не стали известны заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, а также другим участникам размещения заказа, нежели подавший заявку на участие в конкурсе.

В развитие требования обеспечения конфиденциальности сведений, содержащихся в заявках на участие в конкурсе, часть 8 комментируемой статьи обязывает лиц, хранящих конверты с заявками на участие в конкурсе и заявки на участие в конкурсе, поданные в форме электронных документов, не допускать повреждение таких конвертов и заявок до момента их вскрытия в установленном порядке, т.е. согласно ч. 1 ст. 26 комментируемого Закона - конкурсной комиссией в день, во время и в месте, указанные в извещении о проведении открытого конкурса с учетом приведенных выше положений ч. 2 этой же статьи. Часть 5 ст. 21 комментируемого Закона предусматривает вскрытие конвертов с заявками (в случае если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) участника размещения заказа) и открытие доступа к заявкам, поданным в электронной форме при отказе заказчика, уполномоченного органа от проведения конкурса.

Положения ч. 8 комментируемой статьи направлены на обеспечение требования п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которому при проведении торгов запрещаются такие действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, как создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

9. Часть 9 комментируемой статьи предусматривает право участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, изменить или отозвать заявку на участие в конкурсе.

Данной нормой установлено, что заявка на участие в конкурсе может быть изменена или отозвана участником размещения заказа, подавшим данную заявку, в любое время до момента вскрытия конкурсной комиссией конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Как говорилось выше, согласно ч. 2 ст. 26 комментируемого Закона такие вскрытие и открытие доступа могут быть произведены конкурсной комиссией не раньше времени, указанного в извещении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации, и только после того, как конкурсная комиссия объявит присутствующим участникам размещения заказа о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе (см. комментарий к указанной статье).

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган обязаны при отзыве заявки вернуть денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня поступления заказчику, уполномоченному органу уведомления об отзыве заявки на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Порядок и срок отзыва заявок на участие в конкурсе, порядок внесения изменений в такие заявки согласно п. 11 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должны быть указаны в конкурсной документации. Там же предусмотрено, что срок отзыва заявок на участие в конкурсе устанавливается в соответствии с ч. 9 комментируемой статьи.

10. В соответствии с ч. 10 комментируемой статьи каждый конверт с заявкой на участие в конкурсе и каждая поданная в форме электронного документа заявка на участие в конкурсе,

поступившие в срок, указанный в конкурсной документации, подлежат регистрации заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией (указание на обязанность специализированной организации производить такую регистрацию включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

Как говорилось выше, согласно дополнению, внесенному Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ч. 2 комментируемой статьи, участник размещения заказа - юридическое лицо вправе не указывать на конверте с заявкой на участие в конкурсе свое фирменное наименование и почтовый адрес, а участник размещения заказа - физическое лицо - свои фамилию, имя, отчество, а также сведения о своем месте жительства. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено положение, запрещающее отказ в приеме и регистрации конверта с заявкой на участие в конкурсе, на котором не указаны такие сведения, а также требование предоставления таких сведений, в т.ч. в форме документов, подтверждающих полномочия лица, подавшего конверт с заявкой на участие в конкурсе, на осуществление таких действий от имени участника размещения заказа.

Часть 10 комментируемой статьи также предусматривает право участника размещения заказа, подавшего конверт с заявкой на участие в конкурсе, потребовать выдачи расписки в получении конверта с такой заявкой с указанием даты и времени его получения и корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации выдать такую расписку (указание на обязанность специализированной организации выдавать такую расписку включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ). Порядок подтверждения получения заявки на участие в конкурсе, поданной в форме электронного документа, определен частью 5 комментируемой статьи (см. выше).

11. Часть 11 комментируемой статьи определяет последствие ситуаций, когда по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в конкурсе. В указанных случаях конкурс признается несостоявшимся. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которой конкурс, в котором участвовал только один участник, признается несостоявшимся.

Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что в случае, если конкурсной документацией предусмотрено два и более лота, конкурс признается несостоявшимся только в отношении тех лотов, в отношении которых подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в конкурсе.

В случае если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе, подлежат применению положения ч. 12 комментируемой статьи, а в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе не подана ни одна заявка на участие в конкурсе, - положения ст. 31 комментируемого Закона.

12. В ч. 12 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе (как говорилось выше, в этом случае конкурс признается несостоявшимся).

В этом случае единственная заявка на участие в конкурсе рассматривается и оценивается в общем порядке, установленном в ст. 27 и ст. 28 комментируемого Закона, и при соответствии данной заявки требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня рассмотрения заявки на участие в конкурсе обязан передать участнику размещения заказа, подавшему данную заявку, проект контракта (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). При несоответствии единственной заявки на участие в конкурсе требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, применяются положения ст. 31 комментируемого Закона о последствиях признания конкурса несостоявшимся.

Проект контракта, подлежащий передаче участнику размещения заказа, составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных этим участником в заявке на участие в конкурсе, в проект контракта, прилагаемого к конкурсной документации. При этом указывается цена контракта, которая предусмотрена заявкой на участие в конкурсе и конкурсной документацией, но не выше начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого конкурса. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 12 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

В случае если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, участник размещения заказа, подавший единственную заявку на участие в конкурсе (за исключением бюджетного учреждения), предоставляет такое

обеспечение в размере, в порядке и в срок, которые указаны в конкурсной документации (при этом участник размещения заказа самостоятельно определяет способ обеспечения исполнения контракта из возможных способов, указанных в ч. 4 ст. 29 комментируемого Закона).

После этого заключается контракт и участнику размещения заказа в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта (строго говоря, со дня заключения контракта участник размещения заказа перестает быть таковым и становится стороной контракта) возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 8 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

Отказаться от заключения контракта участник размещения заказа не вправе. При непредставлении заказчику участником размещения заказа в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта, а также обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, такой участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта.

Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, такому участнику размещения заказа не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, что основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка).

В случае если контракт не заключен в изложенном выше порядке, то подлежат применению положения ст. 31 комментируемого Закона о последствиях признания конкурса несостоявшимся.

Статья 26. Порядок вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе

Комментарий к статье 26

1. Комментируемая статья определяет порядок осуществления конкурсной комиссией такой ее функции, предусмотренной в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона, как вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к находящимся в информационной системе общего пользования, поданным в форме электронных документов и подписанным в соответствии с нормативными правовыми актами РФ заявкам на участие в конкурсе (как говорилось в комментарии к указанной статье, данная функция в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе").

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе производится в день, во время и в месте, указанные в извещении о проведении открытого конкурса. Обязательность указания сведений о таких месте, дате и времени в извещении о проведении открытого конкурса предусмотрена в п. 11 ч. 4 ст. 21, а в конкурсной документации - в п. 13 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона. Часть 5 ст. 21 комментируемого Закона предусматривает вскрытие конвертов с заявками (в случае если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) участника размещения заказа) и открытие доступа к заявкам, поданным в электронной форме при отказе заказчика, уполномоченного органа от проведения конкурса.

В ч. 3.1 ст. 30 комментируемого Закона предусмотрено, что при проведении закрытого конкурса вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе может состояться ранее даты, указанной в конкурсной документации, при наличии согласия в письменной форме с этим всех лиц, которым были направлены приглашения принять участие в закрытом конкурсе.

В рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в ч. 1 комментируемой статьи установлено, что вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе производится публично. Как представляется, это означает, что при осуществлении

данных действий вправе присутствовать не только участники размещения заказа, подавшие заявки на участие в конкурсе, или их представители (а такое право прямо предусмотрено в ч. 4 комментируемой статьи), но и иные любые заинтересованные лица, в т.ч. участники размещения заказа (их представители), не подавшие заявки на участие в конкурсе, но намеревающиеся это сделать.

Согласно ч. 1 комментируемой статьи вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе должны быть осуществлены в один день. Под этим, видимо, подразумевается как то, что в один день должны быть вскрыты конверты с заявками и открыт доступ к заявкам, поданным в форме электронных документов, так и то, что процесс вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов, не может выходить за рамки одного дня как календарной единицы.

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение членом конкурсной комиссии порядка вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе на право заключить контракт, порядка открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в таком конкурсе.

2. Часть 2 комментируемой статьи обязывает конкурсную комиссию перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытием доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе объявить присутствующим при вскрытии таких конвертов и открытии доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов, о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе. Такое объявление может быть сделано не ранее указанного в извещении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации времени, в которое должны вскрываться конверты с заявками и открываться доступ к заявкам, поданным в форме электронного документа.

Соответственно, при этом участники размещения заказа могут реализовать свое право на подачу заявки на участие в конкурсе, изменение или отзыв поданной заявки на участие в конкурсе. Только после этого конкурсной комиссией вскрываются конверты с заявками на участие в конкурсе и осуществляется открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что в случае, если конкурс проводится по нескольким лотам, то процедура, предусмотренная частью 2 комментируемой статьи, производится перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе, поданными в отношении каждого лота, и открытием доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе в отношении такого лота.

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлено, что вскрываются те конверты с заявками на участие в конкурсе и осуществляется открытие доступа к тем поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, которые поступили заказчику, уполномоченному органу до вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов (т.е. до момента объявления конкурсной комиссией о возможности подать, изменить или отозвать заявки или непосредственно после такого объявления, см. выше). В случае поступления заявок на участие в конкурсе после указанного момента подлежат применению положения ч. 10 данной статьи.

Согласно ч. 6 ст. 25 комментируемого Закона участник размещения заказа вправе подать только одну заявку на участие в конкурсе в отношении каждого предмета конкурса (лота). Соответственно, часть 3 комментируемой статьи предусматривает, что в случае, если при вскрытии конвертов с заявками или открытии доступа к заявкам, поданным в электронном виде, будут обнаружены две и более заявки на участие в конкурсе в отношении одного и того же лота, то все заявки на участие в конкурсе такого участника размещения заказа, поданные в отношении данного лота, не рассматриваются и возвращаются такому участнику (разумеется, в случае, если было установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявок на участие в конкурсе денежные средства такому участнику размещения заказа). Данное правило не применяется в случае, если такой участник размещения заказа в установленном порядке отозвал все поданные заявки, кроме последней - такая последняя из поданных заявок принимается конкурсной комиссией к рассмотрению (о порядке отзыва заявки на участие в конкурсе см. комментарий к ст. 25 Закона).

4. В развитие установленного в ч. 1 комментируемой статьи принципа публичности вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме

электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе часть 4 данной статьи предусматривает право участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, или их представителей присутствовать при осуществлении данных действий. Следует обратить внимание на то, что при этом не упоминается о необходимости подтверждения полномочий представителей участников размещения заказа.

Как говорилось выше, принцип публичности позволяет говорить о том, что при осуществлении указанных действий вправе присутствовать не только участники размещения заказа (их представители), подавшие заявки на участие в конкурсе, но и иные любые заинтересованные лица, в т.ч. участники размещения заказа (их представители), не подавшие заявки на участие в конкурсе, но намеревающиеся это сделать.

5 - 8. Часть 5 комментируемой статьи устанавливает обязательность ведения конкурсной комиссией протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе (данная функция конкурсной комиссии прямо предусмотрена в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона).

В данный протокол подлежат занесению, а предварительно - оглашению конкурсной комиссией при вскрытии конвертов с заявками и открытии доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов, следующие сведения, содержащиеся в этих заявках (в отношении каждой заявки):

наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица) и почтовый адрес участника размещения заказа;

наличие в заявке сведений и документов, предусмотренных конкурсной документацией;

условия исполнения контракта, указанные в заявке и являющиеся критерием оценки заявок.

Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемую норму внесено дополнение, согласно которому в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подано ни одной заявки на участие в конкурсе, в протокол вносится информация о признании конкурса несостоявшимся.

В соответствии с ч. 8 комментируемой статьи протокол подлежит подписанию всеми присутствующими членами конкурсной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом непосредственно после вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Там же установлена обязанность заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации разместить данный протокол на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Протокол должен быть размещен на официальном сайте в течение дня, следующего после дня его подписания (следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось об обязанности разместить протокол на официальном сайте в день его подписания).

При этом часть 6 комментируемой статьи предусматривает возможность предварительного (до подписания протокола) размещения на официальном сайте получаемой в процессе вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам, поданным в электронной форме, информации об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, о наличии документов и сведений, предусмотренных конкурсной документацией.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе составляется в двух экземплярах. Там же установлено, что заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня подписания протокола, направляет в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти один экземпляр такого протокола, а также копии такого протокола участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе.

Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции комментируемой статьи содержалась часть 7, которая предусматривала право конкурсной комиссии при вскрытии конвертов с заявками и открытии доступа к заявкам, поданным в электронной форме, требовать от участников размещения заказа представления разъяснений положений представленных ими, в т.ч. и в электронной форме, документов и заявок на участие в конкурсе. Указанная норма утратила силу в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ.

9. В рамках реализации такой одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, часть 9 комментируемой статьи:

возлагает на заказчика, уполномоченный орган, специализированную организацию обязанность осуществлять аудиозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе;

предоставляет участникам размещения заказа, присутствующим при вскрытии конвертов с заявками и открытии доступа к заявкам, поданным в электронной форме, право осуществлять аудио- и видеозапись вскрытия таких конвертов и открытия доступа к таким заявкам.

При проведении закрытого конкурса согласно ч. 6 ст. 30 комментируемого Закона аудио- и видеозапись осуществлять не допускается.

10. В ч. 10 комментируемой статьи определены последствия поступления заказчику, уполномоченному органу заявок на участие в конкурсе после окончания приема конвертов с заявками на участие в конкурсе и подаваемых в форме электронных документов заявок на участие в конкурсе, т.е. после того, как конкурсной комиссией объявлено о возможности подать, изменить или отозвать заявки и началось вскрытие конвертов с заявками и открытие доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов (см. выше).

В этом случае заявки на участие в конкурсе в день их поступления возвращаются участникам размещения заказа. Согласно дополнению, внесенному Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ч. 2 ст. 25 комментируемого Закона, участник размещения заказа - юридическое лицо вправе не указывать на конверте с заявкой на участие в конкурсе свое фирменное наименование и почтовый адрес, а участник размещения заказа - физическое лицо - свои фамилию, имя, отчество, а также сведения о своем месте жительства. Соответственно, этим же Законом уточнено, что конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются только в том случае, если такие сведения на конверте не указаны. Для возврата заявки, поданной в электронной форме, осуществляется открытие доступа к такой заявке.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган обязаны возвратить участникам размещения заказа денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Статья 27. Порядок рассмотрения заявок на участие в конкурсе

Комментарий к статье 27

1. В комментируемой статье определен порядок деятельности конкурсной комиссии в рамках осуществления такой ее функции, предусмотренной в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона, как отбор участников конкурса, - этапа, следующего за вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Хотя в названии комментируемой статьи прямо указано на рассмотрение заявок на участие в конкурсе, по сути, в ней говорится об отборе участников конкурса, т.е. о решении вопроса о том, кого из участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, следует допустить до участия в конкурсе, а кого нет.

В рамках отбора участников конкурса конкурсная комиссия согласно ч. 1 комментируемой статьи рассматривает заявки на участие в конкурсе:

на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией;

на соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 комментируемого Закона.

В ч. 1 комментируемой статьи также установлен предельный срок рассмотрения заявок на участие в конкурсе: 20 дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данной норме говорилось о 10-дневном предельном сроке рассмотрения заявок. Увеличение предельного срока рассмотрения заявок предопределено тем, что за это время заказчику, уполномоченному органу, конкурсной комиссии необходимо проверить соответствие участников размещения заказа требованию, указанному в п. 2 ч. 2 ст. 11 комментируемого Закона (если такое требование установлено), а также требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 указанной статьи, а часть 3 ст. 12 Закона устанавливает 10 дней для представления соответствующими органами и организациями по запросу заказчика, уполномоченного органа сведений, необходимых для такой проверки.

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение членом конкурсной комиссии порядка отбора участников конкурса на право заключить контракт, в т.ч. отказ в допуске к участию в конкурсе по основаниям, не предусмотренным законодательством РФ о размещении заказов.

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи конкурсная комиссия по результатам рассмотрения заявок на участие в конкурсе обязана принять в отношении каждого из участников

размещения заказа, которые подали заявки и заявки которых приняты к рассмотрению, одно из двух возможных решений:

о допуске к участию в конкурсе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, участником конкурса;

об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе. Данное решение может быть принято только в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 комментируемого Закона.

Часть 2 комментируемой статьи также устанавливает обязательность оформления конкурсной комиссией протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе (данная функция конкурсной комиссии прямо предусмотрена в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона), в котором должны быть указаны:

сведения об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе;

решение о допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе и о признании его участником конкурса или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе с обоснованием такого решения.

Внесенное Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемую норму дополнение устанавливает, что при отказе в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе в протоколе должны быть указаны:

положения комментируемого Закона, которым не соответствует участник размещения заказа;

положения конкурсной документации, которым не соответствует заявка на участие в конкурсе этого участника размещения заказа;

положения такой заявки, не соответствующие требованиям конкурсной документации;

сведения о решении каждого члена конкурсной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе или об отказе ему в допуске к участию в конкурсе.

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе. В этот же день протокол должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

Заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны не позднее дня, следующего за днем подписания протокола, направить уведомления о принятых конкурсной комиссией решениях всем участникам размещения заказа, которые подали заявки и заявки которых приняты к рассмотрению, т.е. как признанным участниками конкурса, так и не допущенным к участию в конкурсе.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе составляется в двух экземплярах. Заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня подписания протокола, направляет в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти один экземпляр такого протокола, а также копии такого протокола участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе.

3. В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе денежные средства тем участникам размещения заказа, подавшим заявку на участие в конкурсе, которые не допущены к участию в конкурсе (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

4. Часть 4 комментируемой статьи определяет последствие ситуаций, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение:

либо об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе;

либо о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе.

В указанных случаях конкурс признается несостоявшимся. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которой конкурс, в котором участвовал только один участник, признается несостоявшимся.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что

в случае, если конкурсной документацией предусмотрено два и более лота, конкурс признается несостоявшимся только в отношении того лота, решение об отказе в допуске к участию в котором принято относительно всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе в отношении этого лота, или решение о допуске к участию в котором и признании участником конкурса принято относительно только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе в отношении этого лота.

В случае если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, подлежат применению положения ч. 5 комментируемой статьи, а в случае, если принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, - положения ст. 31 комментируемого Закона.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе денежные средства участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату), за исключением участника размещения заказа, признанного участником конкурса. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня признания конкурса несостоявшимся (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Участнику размещения заказа, признанному участником конкурса, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе денежные средства возвращаются только при условии того, что он заключит контракт. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня заключения контракта (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). В случае уклонения такого участника конкурса от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, не возвращаются, что предусмотрено частью 5 комментируемой статьи.

5. В ч. 5 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (как говорилось выше, в этом случае конкурс признается несостоявшимся).

В этом случае заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе обязан передать участнику размещения заказа, подавшему данную заявку, проект контракта (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Проект контракта, подлежащий передаче участнику размещения заказа, составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных этим участником в заявке на участие в конкурсе, в проект контракта, прилагаемого к конкурсной документации. При этом указывается цена контракта, которая предусмотрена заявкой на участие в конкурсе и конкурсной документацией, но не выше начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого конкурса. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 5 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

В случае если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, единственный участник конкурса (за исключением бюджетного учреждения) предоставляет такое обеспечение в размере, в порядке и в срок, которые указаны в конкурсной документации (при этом участник размещения заказа самостоятельно определяет способ обеспечения исполнения контракта из возможных способов, указанных в ч. 4 ст. 29 комментируемого Закона).

После этого заключается контракт и участнику размещения заказа в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта (строго говоря, со дня заключения контракта участник размещения заказа перестает быть таковым и становится стороной контракта) возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 9 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 5 комментируемой статьи дополнена положением, устанавливающим, что контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Данное положение дополнено Законом 2007 г. N 218-ФЗ уточнением, что при проведении закрытого конкурса контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня подписания

указанного протокола. Установление 10-дневного срока, не ранее истечения которого может быть заключен контракт, предопределено установленным в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона 10-дневным сроком (исчисляемым с того же дня) на обжалование во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии. Там же установлено, что по истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) указанных субъектов осуществляется только в судебном порядке. Согласно ч. 5 ст. 60 комментируемого Закона до рассмотрения уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии заключить контракт заказчик не вправе. Там же предусмотрено, что при этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

Отказаться от заключения контракта участник размещения заказа не вправе. При непредставлении заказчику участником размещения заказа в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта, а также обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, такой участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта.

Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, такому участнику размещения заказа не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, что основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка).

В случае если контракт не заключен в изложенном выше порядке, то подлежат применению положения ст. 31 комментируемого Закона о последствиях признания конкурса несостоявшимся.

Статья 28. Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе

Комментарий к статье 28

1. Комментируемая статья регламентирует действия конкурсной комиссии на главном по значимости этапе ее деятельности - при проведении оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе и определении на основе этого участника конкурса, который предложил лучшие условия исполнения контракта. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 7 Закона), именно данная функция - дача заключения о том, кто из участников конкурса предложил лучшие условия - обозначена в норме п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ в качестве единственной (а значит, главной) функции конкурсной комиссии, назначаемой организатором торгов.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи конкурсной комиссией осуществляется оценка и сопоставление только тех заявок на участие в конкурсе, которые поданы участниками размещения заказа, допущенными к участию в конкурсе. Решение о допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе и о признании его участником конкурса или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией на этапе рассмотрения заявок на участие в конкурсе, регламентированном в ст. 27 комментируемого Закона, и отражается в составляемом в соответствии с ч. 2 указанной статьи протоколе рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Именно с даты подписания данного протокола и исчисляется 10-дневный предельный срок, в течение которого конкурсная комиссия должна осуществить оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе.

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение членом конкурсной комиссии порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определены цели осуществления конкурсной комиссией оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе: выявление лучших условий исполнения государственного или муниципального контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Необходимо подчеркнуть, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются только в соответствии с теми критериями и только в том порядке, которые установлены конкурсной документацией. Соответственно, осуществление оценки и сопоставления

заявок на участие в конкурсе в соответствии с критериями и в порядке, которые конкурсной документацией не установлены, не допускается. Обязательность указания в конкурсной документации критериев оценки заявок на участие в конкурсе, а также порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе предусмотрена в п. 14 и п. 15 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона соответственно.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ рассматриваемая норма дополнена положением, устанавливающим, что совокупная значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе должна составлять 100%. Данное положение, наряду с тем что не допускает использование критериев оценки заявок на участие в конкурсе, не предусмотренных конкурсной документацией, позволяет путем нормативно-правового регулирования (в т.ч. в комментируемом Законе, см. ч. 6 комментируемой статьи) устанавливать предельную значимость отдельных критериев.

3. В ч. 1 ст. 14 комментируемого Закона предусмотрено, что учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, организациям инвалидов предоставляются преимущества при участии в размещении заказов в соответствии с комментируемым Законом. На основании данной нормы в ч. 3 комментируемой статьи установлено, что в случае, если в извещении о проведении открытого конкурса содержится указание на преимущества для учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы и (или) организаций инвалидов, при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе конкурсная комиссия должна учитывать такие преимущества в пользу заявок на участие в конкурсе указанных участников размещения заказа.

Указание в извещении о проведении открытого конкурса преимуществ, предоставляемых осуществляющим производство товаров, выполнение работ, оказание услуг учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и (или) организациям инвалидов, если такие преимущества установлены заказчиком, уполномоченным органом, предусмотрено в п. 12 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона. Там же предусмотрено, что при этом заказчик, уполномоченный орган вправе устанавливать преимущества указанным категориям лиц в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% в порядке и в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленными Правительством РФ.

4 - 6. Как неоднократно говорилось выше (см. комментарий к ст. 10 и ст. 20 Закона), основным отличием конкурса от аукциона, которое предопределено нормой п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ, является то, что выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Соответственно, оценка заявок на участие в конкурсе (оценка условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе) должна производиться по цене контракта и иным критериям, указанным в конкурсной документации, что и закреплено в ч. 4 комментируемой статьи. Следует отметить, что цена контракта выделена в качестве обязательного критерия оценки заявок на участие в конкурсе в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ. До этого цена контракта была указана в качестве одного из возможных критериев оценки в п. 7 ч. 4 комментируемой статьи. Таким образом, цена контракта подлежит учету при оценке заявок на участие в конкурсе в обязательном порядке.

В соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, уточнено, что вместо цены контракта в качестве обязательного критерия оценки заявок на участие в конкурсе должны использоваться:

цена единицы товара - в случае размещения заказа на поставку технических средств реабилитации инвалидов, оказание услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению для государственных или муниципальных нужд, если конкурсной документацией предусмотрено право заказчика заключить контракт с несколькими участниками размещения заказа;

цена запасных частей к технике, к оборудованию и цене единицы работы, услуги - в случае, если при проведении конкурса на право заключить контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования конкурсной документацией предусмотрена начальная (максимальная) цена запасных частей к технике, к оборудованию;

цена единицы услуги - в случае, если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на оказание услуг связи, юридических услуг конкурсной документацией предусмотрена цена единицы услуги.

В ч. 4 комментируемой статьи также определен перечень критериев, которые помимо цены контракта могут использоваться при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе и которые, соответственно, могут быть установлены в конкурсной документации (к рассматриваемой норме в части установления критериев оценки заявок на участие в конкурсе отсылает положение п. 14 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона, обязывающее указывать в конкурсной документации такие критерии). Следует отметить, что пункт 1.1 (качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса) включен в ч. 4 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ (при этом изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 257-ФЗ, уточнено, что о

квалификации участника конкурса речь идет только при размещении заказа на выполнение работ или оказание услуг).

До этого о качестве работ, услуг как о критерии оценки заявок на участие в конкурсе говорилось в п. 1 ч. 4 статьи. Такая редакция рассматриваемой нормы, учитывая различия между товарами и работами, услугами как объектами гражданских прав, являющихся предметом потребностей, составляющих государственные нужды и муниципальные нужды (см. комментарий к ст. 3 Закона), позволяет учитывать квалификацию участника конкурса в качестве критерия оценки только в случаях, если предметом контракта, в целях заключения которого размещается заказ, являются работы и услуги (ранее возможность использования такого критерия допускалась только в отношении работ и услуг, перечисленных в ч. 5 комментируемой статьи, см. ниже).

Определенный частью 4 комментируемой статьи перечень критериев оценки заявок на участие в конкурсе является исчерпывающим. В ч. 6 данной статьи прямо установлено, что использование иных критериев не допускается. Кроме того, в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ из ч. 4 статьи исключен пункт 8, предусматривающий, что критериями при оценке заявок на участие в конкурсе могут быть и другие критерии в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов.

Изменениями, внесенными в ч. 4 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, установлены предельные величины значимости таких критериев, указанных в ее п. 1 и п. 1.1, как "функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара" и "качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса" (следует отметить, что согласно ч. 1 ст. 17 комментируемого Закона результаты оценки заявок на участие в конкурсе по указанным критериям проверке при проведении плановых и внеплановых проверок не подлежат).

По общему правилу значимость таких критериев не может составлять более 20%. Данный показатель увеличен до 45% для случаев проведения конкурса (соответственно, речь идет только о втором критерии - "качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса"):

на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ;

на выполнение аварийно-спасательных работ;

на выполнение работ по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов России, музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда РФ, документов Архивного фонда РФ, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов;

на оказание медицинских услуг;

на оказание услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта;

на оказание услуг специализированной организации для осуществления функций по размещению заказа.

Ранее в ч. 5 комментируемой статьи, утратившей силу в соответствии с тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ, лишь предусматривалось, что при проведении конкурса на выполнение перечисленных работ или на оказание перечисленных услуг конкурсная комиссия вправе учитывать такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участников конкурса (если такой критерий предусмотрен конкурсной документацией).

7. Норма ч. 7 комментируемой статьи наделяет полномочиями на установление порядка оценки заявок на участие в конкурсе Правительство РФ. При этом законодатель предписывает Правительству РФ при установлении такого порядка предусмотреть виды критериев из указанных в ч. 4 данной статьи, их содержание и значимость таких критериев в зависимости от видов товаров, работ, услуг (следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось не о содержании и значимости критериев, а об их значении).

Сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет. Соответственно, подлежит применению переходное положение, предусмотренное в ч. 7 ст. 65 комментируемого Закона: до установления Правительством РФ порядка оценки заявок на участие в конкурсе при размещении заказа на поставку определенных видов товаров, выполнение определенных видов работ, оказание определенных видов услуг для государственных или муниципальных нужд порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается заказчиком в соответствии с комментируемым Законом, нормативными правовыми актами субъектов РФ, органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону, а при отсутствии таких нормативных правовых актов субъектов РФ, органов местного самоуправления - самостоятельно в соответствии с комментируемым Законом. Там же указано, что при этом заказчиком в конкурсной документации должны устанавливаться критерии, предусмотренные комментируемым Законом, их содержание и значимость.

Следует отметить, что письмом Минэкономики России от 2 июня 2000 г. N АС-751/4-605 направлялись Методические рекомендации по балльной оценке конкурсных заявок и квалификации поставщиков, участвующих в конкурсах на размещение заказов на поставки товаров

для государственных нужд <1> (подлежат использованию только в части, не противоречащей законодательству РФ и иным нормативным правовым актам РФ о размещении заказов). Названные Методические рекомендации, как указано в их п. 1.2, позволяют выполнить индивидуальную и интегральную оценку ценовых и неценовых критериев заявок на участие в конкурсе и на основе этого выбрать победителя, а также произвести комплексную оценку квалификации поставщиков и ранжировать их по этому признаку.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

8. Часть 8 комментируемой статьи определяет порядок ранжирования конкурсной комиссией заявок на участие в конкурсе по результатам оценки и сопоставления этих заявок: каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгодности содержащихся в них условий исполнения контракта присваивается порядковый номер. При этом прямо определено, что заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения контракта, присваивается первый номер (участник конкурса, который подал такую заявку, и является победителем конкурса). Соответственно, заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся менее выгодные условия исполнения контракта по сравнению с указанной заявкой, но более выгодные по сравнению со всеми другими заявками, присваивается второй номер (с участником конкурса, который подал такую заявку, заключается контракт при отказе от заключения контракта с победителем конкурса) и т.д.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ в рассматриваемую норму внесено дополнение, учитывающее возможность возникновения ситуации, когда в нескольких заявках на участие в конкурсе содержатся одинаковые условия исполнения контракта: меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе, содержащих такие условия. Иначе говоря, приоритет имеет та заявка, которая поступила ранее других заявок.

9. В соответствии с ч. 9 комментируемой статьи, основанной на норме п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ (см. выше), победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения контракта. Поскольку согласно ч. 8 данной статьи заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения контракта, присваивается первый номер, в рассматриваемой норме прямо указано на то, что победителем конкурса признается участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

В ч. 7 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за выбор членом конкурсной комиссии победителя торгов с нарушением требований законодательства о размещении заказов.

10. Часть 10 комментируемой статьи устанавливает обязательность ведения конкурсной комиссией протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (данная функция конкурсной комиссии прямо предусмотрена в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона).

Согласно рассматриваемой норме в таком протоколе в обязательном порядке должны быть указаны сведения:

о месте, дате, времени проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;

об участниках конкурса, заявки на участие в конкурсе которых были рассмотрены;

о порядке оценки и о сопоставлении заявок на участие в конкурсе (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось об указании сведений об условиях исполнения контракта, предложенных в заявках, о критериях оценки заявок);

о принятом на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в конкурсе порядковых номеров;

о решении каждого члена комиссии о присвоении заявкам на участие в конкурсе значений по каждому из предусмотренных критериев оценки заявок на участие в конкурсе (данное требование включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ);

наименования (для юридических лиц), фамилии, имена, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоен первый и второй номера.

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в течение дня, следующего после дня окончания проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Протокол подлежит составлению в двух экземплярах:

один экземпляр протокола хранится у заказчика, уполномоченного органа;

другой экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган обязаны передать победителю конкурса вместе с проектом контракта, который составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных победителем конкурса в заявке на участие в конкурсе, в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации. Экземпляр протокола и проект

контракта должны быть переданы в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Согласно ч. 4.2 ст. 30 комментируемого Закона при проведении закрытого конкурса протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе составляется в трех экземплярах. Там же установлено, что заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня подписания протокола, направляют в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти один экземпляр такого протокола, а также копии такого протокола участникам конкурса.

11. В соответствии с ч. 11 комментируемой статьи протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение дня, следующего после дня его подписания, на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

В ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы также предусматривалось, что протокол подлежит опубликованию заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании в течение 5 дней после дня его подписания (об официальном печатном издании см. комментарий к ст. 16 Закона). Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ, уточнено, что данное требование распространяется только на случаи, когда конкурс проводится на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд. Кроме того, этим же Законом включено указание на рабочие дни.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ данное положение, предусматривающее обязательность опубликования протокола в официальном печатном издании, с 1 января 2011 г. утрачивает силу. В качестве переходного положения в ч. 15 ст. 65 комментируемого Закона (введенной этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ) установлено, что при проведении конкурса на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд в протоколе оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, подлежащем до 1 января 2011 г. опубликованию в официальном печатном издании, указываются сведения о месте, дате, времени проведения оценки и сопоставления таких заявок, о принятом на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в конкурсе порядковых номеров, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имена, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоены первый и второй номера.

12. В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, заказчик, уполномоченный орган в соответствии с ч. 12 комментируемой статьи обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе денежные средства тем участникам размещения заказа, которые участвовали в конкурсе, но не стали победителями конкурса, за исключением участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

В соответствии с ч. 5 ст. 29 комментируемого Закона победителю конкурса денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, возвращаются в случае заключения с ним контракта, а участнику конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, - в случае заключения контракта с победителем конкурса или с таким участником конкурса.

13. Часть 13 комментируемой статьи предусматривает право любого участника конкурса (следует обратить внимание на то, что речь идет только о тех участниках размещения заказа, которые были допущены к участию в конкурсе) обратиться к заказчику, в уполномоченный орган с запросом о разъяснении результатов конкурса, а также устанавливает корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа представить участнику конкурса соответствующие разъяснения.

Запрос о разъяснении результатов конкурса подлежит направлению в письменной форме, при этом предусмотрено, что запрос может направлен и в форме электронного документа. Запрос может быть направлен только после размещения протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе на официальном сайте (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ предусматривалось, что после такого размещения или после опубликования протокола в официальном печатном издании). При этом срок, в течение которого участник конкурса вправе обратиться с запросом, не ограничен, что представляется не вполне понятным, т.к. это допускает возможность направления запроса в какое угодно время после размещения протокола на официальном сайте.

Заказчик, уполномоченный орган обязаны представить участнику конкурса запрашиваемые разъяснения результатов конкурса в течение 2 рабочих дней со дня поступления запроса. Разъяснения могут быть представлены в письменной форме или в форме электронного

документа. Видимо, это подразумевает необходимость направления разъяснений в письменной форме при получении запроса в письменной форме и разъяснений в форме электронного документа - при получении запроса в форме электронного документа.

14. В ч. 14 комментируемой статьи указано на право любого участника конкурса обжаловать результаты конкурса в порядке, предусмотренном главой 8 комментируемого Закона. Речь идет о возможности обжалования действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии во внесудебном (административном) порядке.

При этом следует иметь в виду, что согласно ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии во внесудебном (административном) порядке допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае признания конкурса несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса - со дня подписания соответствующего протокола. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Там же предусмотрено, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в конкурсе.

15. Часть 15 комментируемой статьи устанавливает 3-годичный срок хранения заказчиком, уполномоченным органом:

протоколов, составленных в ходе проведения конкурса;

заявок на участие в конкурсе;

конкурсной документации, изменений, внесенных в конкурсную документацию, и разъяснений конкурсной документации;

аудиозаписи вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Срок хранения указанных документов предопределен установленным в ст. 196 части первой ГК РФ общим сроком исковой давности в три года. Понятие исковой давности определено в ст. 195 ГК РФ: исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Статья 29. Заключение государственного или муниципального контракта по результатам проведения конкурса

Комментарий к статье 29

1. Комментируемая статья, посвященная заключению государственного или муниципального контракта по результатам проведения конкурса, начинается с нормы, определяющей, в каких случаях победитель конкурса или участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, признается уклонившимся от заключения контракта, что представляется не вполне логичным.

Согласно ч. 1 комментируемой статьи победитель конкурса признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если он:

не представил заказчику подписанный контракт (проект которого заказчик согласно ч. 10 ст. 28 комментируемого Закона обязан передать победителю конкурса в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе) в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе);

не представил заказчику обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта. Порядок представления такого обеспечения определен в ч. 4 комментируемой статьи.

В соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ, участник конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если он:

не представил заказчику подписанный контракт (проект которого заказчик в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи передал ему) в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе);

не представил заказчику обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта. Порядок представления такого обеспечения определен в ч. 4 комментируемой статьи.

Исходя из положений ч. 2 комментируемой статьи для участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, заключение контракта является обязательным в следующих случаях:

если победитель конкурса признан уклонившимся от заключения контракта и заказчик принял решение о заключении контракта с данным участником конкурса;

если заказчик в случаях, предусмотренных в ч. 3 ст. 9 комментируемого Закона, обязан отказаться от заключения контракта с победителем конкурса.

Последствием признания участника конкурса уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, в случае если было установлено требование обеспечения заявок на участие в конкурсе, уклонившемуся от заключения контракта участнику конкурса не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе (см. ниже).

1.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 1.1 комментируемой статьи устанавливает, что государственный или муниципальный контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а при проведении закрытого конкурса - не ранее чем через 10 дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Установление срока, не ранее истечения которого может быть заключен контракт, предопределено установленным в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона 10-дневным сроком (исчисляемым с того же дня) на обжалование во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии. Там же установлено, что по истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) указанных субъектов осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с ч. 5 ст. 60 комментируемого Закона до рассмотрения уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии заключить контракт заказчик не вправе. Там же предусмотрено, что при этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

2. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрено, что в случае, если победитель конкурса признан уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта, заказчик вправе:

либо обратиться в суд с иском о требовании о понуждении победителя конкурса заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой в случае, если предметом торгов было только право на заключение договора, в случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения;

либо заключить контракт с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер. В этом случае заключение контракта для такого участника конкурса является обязательным.

Обязательным для участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, заключение контракта является также при отказе заказчика от заключения контракта с победителем конкурса в случаях, предусмотренных частью 3 ст. 9 комментируемого Закона (данное положение введено Законом 2007 г. N 218-ФЗ). В указанной норме предусмотрен перечень обстоятельств, при выявлении которых после определения победителя конкурса в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем конкурса. В случае отказа от заключения контракта конкурсной комиссией согласно ч. 3.1 ст. 9 комментируемого Закона в срок не позднее дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных частью 3 данной статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, составляется протокол об отказе от заключения контракта.

Соответственно, Законом 2007 г. N 53-ФЗ рассматриваемая норма для случаев, когда заключение контракта для участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, является обязательным, дополнена положениями, согласно которым в случае уклонения такого участника конкурса от заключения контракта заказчик вправе:

или обратиться в суд с иском о требовании о понуждении такого участника заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта;

или принять решение о признании конкурса несостоявшимся.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 2 комментируемой статьи включено положение, устанавливающее, что при отказе заказчика от заключения контракта с победителем конкурса и с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер (случаи, в которых заказчик обязан отказаться от заключения контракта, предусмотрены в ч. 3 ст. 9 комментируемого Закона), конкурс признается несостоявшимся. Последствия признания конкурса несостоявшимся определены в ст. 31 комментируемого Закона.

Если было установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе, то в случае уклонения победителя конкурса или участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, от заключения контракта денежные средства, внесенные ими в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, не возвращаются. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка).

Условия и порядок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, победителю конкурса и участнику конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, определены в ч. 5 комментируемой статьи.

3. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи государственный или муниципальный контракт подлежит заключению с победителем конкурса или с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 3 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в рассматриваемой норме говорилось о том, что контракт подлежит заключению с учетом положений ч. 6 ст. 9 комментируемого Закона. Однако в указанной норме речь шла о случаях, в которых заказчик вправе в одностороннем порядке изменить объем предусмотренных контрактом работ, услуг при исполнении контракта, а не при его заключении (см. комментарий к указанной статье).

Законом 2007 г. N 53-ФЗ, кроме того, в ч. 3 комментируемой статьи включено положение, не допускающее превышение цены заключаемого контракта над начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота), указанной в извещении о проведении открытого конкурса.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3 комментируемой статьи дополнена положением о том, что при заключении контракта с физическим лицом (за исключением индивидуальных предпринимателей и иных лиц, занимающихся частной практикой) заказчик, если в конкурсной документации не предусмотрено иное, уменьшает цену контракта, предложенную таким лицом, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Тем самым учтено, что физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, не обязаны включать в цену поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг такие налоги, как налог на добавленную стоимость (глава 21 части второй НК РФ) и акцизы (глава 22 части второй НК РФ), и предъявлять к оплате цену с учетом этих налогов. Указание на иных лиц, занимающихся частной практикой, включено в рассматриваемую норму в связи с тем, что для целей налогообложения согласно п. 2 ст. 11 части первой НК РФ понятие "индивидуальные предприниматели" охватывает не только собственно индивидуальных предпринимателей, как их определяет гражданское законодательство, - физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (см. комментарий к ст. 8 Закона), - но и иных лиц. В частности, до внесения Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ изменений в п. 2 ст. 11 НК РФ в указанном пункте говорилось о том, что к индивидуальным предпринимателям также относятся частные нотариусы, частные охранники, частные детективы.

Следует отметить, что далеко не все индивидуальные предприниматели и далеко не во всех случаях обязаны включать суммы налога на добавленную стоимость и акцизов в цену поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика, в т.ч. в связи с применением специальных режимов налогообложения, совершение операций, не подлежащих налогообложению, и т.п.). Видимо, учет именно этих ситуаций подразумевается в оговорке "если в конкурсной документации не предусмотрено иное".

3.1. Согласно изменениям, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ в п. 4.1 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона, при размещении заказа на поставку технических средств реабилитации инвалидов, оказание услуг в сфере образования, услуг по санаторно-курортному лечению и

оздоровлению для государственных или муниципальных нужд в конкурсной документации может быть предусмотрено право заказчика заключить контракт с несколькими участниками размещения заказа.

Соответственно, этим же Законом введена часть 3.1 комментируемой статьи, в которой определены особенности заключения государственных или муниципальных контрактов при размещении таких заказов в случае, если победитель конкурса не может исполнить заказ в полном объеме.

В этом случае заказчик имеет право заключить контракт с участниками конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоены следующие порядковые номера в порядке возрастания (т.е. второй номер, третий номер и т.д.), на условиях, предусмотренных частью 3 комментируемой статьи (т.е. на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации), в объеме, который предложен в таких заявках на участие в конкурсе.

Как установлено в рассматриваемой норме, такие участники конкурса не вправе отказаться от заключения контракта. Соответственно, в случае, если такой участник конкурса не представит заказчику подписанный контракт, а также обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, этот участник конкурса признается уклонившимся от заключения контракта. При этом наступают последствия, о которых говорилось выше.

В рассматриваемой норме также установлено, что цена контракта не может превышать сумму, пропорциональную цене такого контракта в зависимости от количества поставляемого товара, объема услуг, на поставку, оказание которых заключен контракт. Общая цена контрактов, заключенных по итогам размещения заказа, не может превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), указанную в конкурсной документации.

4. В ч. 4 комментируемой статьи определены особенности заключения государственного или муниципального контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, согласно п. 15.2 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должны быть указаны в конкурсной документации (в этой связи следует отметить редакционную неточность в норме ч. 4 комментируемой статьи: как говорилось выше, в результате изменений, внесенных Законом 2007 г. N 53-ФЗ, указанные сведения должны содержаться не в извещении о проведении открытого конкурса, а в конкурсной документации, см. комментарий к ст. 21 Закона).

Соответственно, в случае, если установлено требование обеспечения исполнения контракта, то согласно ч. 4 комментируемой статьи контракт может быть заключен только после того, как участник конкурса предоставит его обеспечение в размере, установленном заказчиком, уполномоченным органом и указанном в конкурсной документации.

При этом в рассматриваемой норме определены возможные способы предоставления обеспечения исполнения контракта:

1) безотзывная банковская гарантия.

Понятие банковской гарантии определено в ст. 368 части первой ГК РФ: в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

В соответствии со ст. 371 ГК РФ банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное. Однако предоставление в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии, которая может быть отозвана гарантом, не допускается. Указание на то, что в качестве обеспечения исполнения контракта может быть предоставлена только безотзывная банковская гарантия, включено Законом 2007 г. N 218-ФЗ;

2) страхование ответственности по контракту.

Согласно п. 1 ст. 932 части второй ГК РФ страхование риска ответственности за нарушение договора допускается в случаях, предусмотренных законом. Соответственно, в ч. 4 комментируемой статьи и предусмотрен такой случай.

Как предусмотрено в п. 2 ст. 932 ГК РФ, по договору страхования риска ответственности за нарушение договора может быть застрахован только риск ответственности самого страхователя. Там же установлено, что договор страхования, не соответствующий этому требованию, ничтожен. В соответствии с п. 3 указанной статьи риск ответственности за нарушение договора считается застрахованным в пользу стороны, перед которой по условиям этого договора страхователь должен нести соответствующую ответственность, - выгодоприобретателя, даже если договор страхования заключен в пользу другого лица либо в нем не сказано, в чью пользу он заключен;

3) передача заказчику в залог денежных средств.

Понятие залога определено в п. 1 ст. 334 части первой ГК РФ: в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом; залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение не произошли по причинам, за которые залогодержатель отвечает. Наряду с положениями ГК РФ (ст. ст. 334 - 358 части первой) залог регулируется Законом РФ от 29 мая 1992 г. N 2872-1 "О залоге" <1> (указанный Закон применяется в части, не противоречащей указанным статьям ГК РФ), а залог недвижимого имущества (ипотека) - также Федеральным законом от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" <2>.

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 23. Ст. 1239.

<2> СЗ РФ. 1998. N 29. Ст. 3400.

Денежные средства могут передаваться в качестве обеспечения исполнения контракта в залог и в форме вклада (депозита), что предусмотрено изменением, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Депозит регламентирован положениями гл. 44 "Банковский вклад" части второй ГК РФ. Как определено в п. 1 ст. 834 ГК РФ, по договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

Необходимо обратить внимание на то, что перечень способов обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта не совпадает с перечнем способов обеспечения исполнения обязательств, определенным в п. 1 ст. 329 части первой ГК РФ (согласно указанной норме исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором). Соответственно, обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено только способами, прямо указанными в ч. 4 комментируемой статьи. Способ обеспечения исполнения контракта участник конкурса, с которым заключается контракт, определяет самостоятельно.

В соответствии с ч. 4 комментируемой статьи предоставления обеспечения исполнения контракта не требуется в случае, если лицом, с которым заключается контракт, является бюджетное учреждение. О понятии бюджетного учреждения см. комментарий к ст. 4 Закона.

5. Часть 5 комментируемой статьи определяет условия и порядок возврата заказчиком, уполномоченным органом денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе (в случае если было установлено требование обеспечения заявки на участие в конкурсе), победителю конкурса и участнику конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер:

победителю конкурса денежные средства возвращаются в случае заключения с ним контракта;

участнику конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, денежные средства возвращаются в случае заключения контракта с победителем конкурса или с таким участником конкурса.

Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня заключения контракта (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Как говорилось выше, уклонившемуся от заключения контракта победителю конкурса и уклонившемуся от заключения контракта участнику конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, не возвращаются.

Статья 30. Особенности проведения закрытого конкурса

Комментарий к статье 30

1. Комментируемая статья определяет особенности проведения закрытого конкурса. В соответствии с ч. 2 ст. 20 комментируемого Закона путем проведения закрытого конкурса заказ может размещаться исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии что такие сведения содержатся в конкурсной документации либо в проекте государственного контракта.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что закрытый конкурс проводится по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17 Закона), таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ (в этой связи следует отметить, что не подлежит применению письмо Минэкономразвития России от 26 апреля 2005 г. N 5713-АШ/Д07 "О порядке проведения закрытых конкурсов на размещение заказов на поставку товаров (работ, услуг)" <1>, в котором говорится о необходимости такого согласования с Минэкономразвития России).

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Полномочиями на установление порядка согласования проведения закрытого конкурса законодатель наделил федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. При этом законодатель предписал, что срок такого согласования не должен быть более чем 10 рабочих дней со дня поступления обращения о согласовании проведения закрытого конкурса.

Указанным органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона), Приказом которого от 3 мая 2006 г. N 124 на основании данной нормы, а также норм ч. 1 ст. 31, ч. 1 ст. 39 и ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона утвержден Порядок согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) <1>.

<1> БНА. 2006. N 30.

В п. 2 названного Порядка предусмотрено, что для получения согласования заказчик, уполномоченный орган направляют в соответствии с требованиями данного Порядка письменное обращение, подписанное уполномоченным должностным лицом заказчика, уполномоченного органа.

Как установлено в п. 3 Порядка, обращение о согласовании проведения закрытого конкурса должно содержать:

обоснование отнесения сведений о предмете размещения заказа к сведениям, составляющим государственную тайну, описание предмета размещения заказа, включая количество закупаемого товара, заказываемых работ (услуг), начальную цену контракта, источник финансирования с указанием программы, в рамках которой производится выделение средств;

перечень приглашаемых к участию в закрытом конкурсе лиц, которые соответствуют требованиям комментируемого Закона, имеют доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

выписку из реестра лицензий на право выполнения работ, оказания услуг с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную органом, уполномоченным на ведение соответствующей лицензионной деятельности, с полным перечнем организаций, обладающих лицензиями на проведение работ, оказание услуг, соответствующих предмету заказа.

В п. 3 Порядка также установлено, что обращение о согласовании проведения закрытого конкурса направляется с учетом требований законодательства РФ о защите государственной тайны.

С учетом требования ч. 1 комментируемой статьи в п. 8 Порядка установлено, что рассмотрение поступившего обращения осуществляется соответствующим органом в срок, не превышающий 10 рабочих дней со дня поступления обращения. Согласно п. 12 Порядка по результатам рассмотрения обращения соответствующий орган принимает решение о согласовании или об отказе в согласовании проведения закрытого конкурса. Такое решение оформляется письмом, которое направляется заказчику не позднее указанного срока.

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи при проведении закрытого конкурса применяются положения комментируемого Закона о проведении открытого конкурса с учетом положений данной статьи об особенностях проведения закрытого конкурса, предопределенных требованиями законодательства РФ о государственной тайне. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17.1 Закона), отношения, возникающие в связи защитой сведений, отнесенных к государственной тайне, в интересах обеспечения безопасности, регулирует Закон РФ "О государственной тайне".

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлено, что извещение о проведении закрытого конкурса, конкурсная документация и изменения, внесенные в конкурсную документацию, а также разъяснения конкурсной документации опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат. Соответственно, при проведении закрытого конкурса

не подлежат применению нормы ч. 1 ст. 21, ч. 1 ст. 23, ч. 2 и ч. 3 ст. 24 комментируемого Закона, предусматривающие обязательность опубликования и размещения указанных документов.

Установленный рассматриваемой нормой запрет распространяется на опубликование указанных документов как в официальных печатных изданиях, так и в иных средствах массовой информации, на размещение указанных документов как на официальных сайтах, так и на иных сайтах в сети Интернет (об официальных печатных изданиях и об официальных сайтах см. комментарий к ст. 16 Закона).

Вместо опубликования извещения о проведении открытого конкурса часть 3 комментируемой статьи при проведении закрытого конкурса предусматривает направление заказчиком, уполномоченным органом приглашений принять участие в закрытом конкурсе. Указанные приглашения направляются в письменной форме не позднее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе лицам, которые одновременно соответствуют трем условиям:

лица удовлетворяют требованиям, предусмотренным комментируемым Законом;

лица имеют доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

лица способны осуществить поставки товаров, выполнить работы, оказать услуги, являющиеся предметом конкурса.

В соответствии с рассматриваемой нормой приглашение принять участие в закрытом конкурсе должно содержать те же сведения, которые предусмотрены в ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона для обязательного указания в извещении о проведении открытого конкурса.

3.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 3.1 комментируемой статьи предусматривает при проведении закрытого конкурса возможность вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе ранее даты, указанной в конкурсной документации. Поскольку состав участников размещения заказа известен заранее, это может быть осуществлено при наличии согласия всех лиц, которым были направлены приглашения принять участие в закрытом конкурсе. Следует обратить внимание на то, что согласие участников размещения заказа должно быть получено в письменной форме.

3.2. Часть 3.2 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, обязывает заказчика, уполномоченный орган не позднее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе направить в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, все приглашения для принятия участия в закрытом конкурсе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти приглашений на участие в закрытом конкурсе.

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлен запрет на использование электронных документов при подаче заявок на участие в конкурсе, при представлении конкурсной документации, изменений, внесенных в нее, направлении запросов о разъяснении положений конкурсной документации и предоставлении таких разъяснений. Соответственно, при проведении закрытого конкурса не могут быть применены нормы ч. 2 ст. 23, ч. 1 и ч. 2 ст. 24, ч. 2 ст. 25 комментируемого Закона, предусматривающие возможность использования электронных документов при осуществлении указанных действий. Кроме того, при проведении закрытого конкурса не может быть применена норма ч. 13 ст. 28 Закона, предусматривающая возможность использования электронных документов при направлении запроса о разъяснении результатов конкурса и предоставлении таких разъяснений (по не вполне понятной причине в ч. 4 комментируемой статьи об этом не говорится).

В отношении разъяснений положений конкурсной документации при проведении закрытого конкурса в рассматриваемой норме установлено, что такие разъяснения должны быть доведены в письменной форме заказчиком, уполномоченным органом до сведения всех лиц, которым предоставлена конкурсная документация, с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос.

4.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 4.1 комментируемой статьи определяет особенности составления и направления при проведении закрытого конкурса протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе:

указанные протоколы составляются в двух экземплярах;

один экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня его подписания, направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

в этот же срок копии протокола заказчик, уполномоченный орган направляют всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе;

другой экземпляр протокола хранится у заказчика, в уполномоченном органе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти протоколов вскрытия конвертов с заявками на участие в закрытом конкурсе.

4.2. В ч. 4.2 комментируемой статьи, также введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, определены особенности составления и направления при проведении закрытого конкурса протокола оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом конкурсе:

указанный протокол составляется в трех экземплярах;

один экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня его подписания, направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

в этот же срок копии протокола заказчик, уполномоченный орган направляют всем участникам конкурса;

два других экземпляра протокола хранятся у заказчика, в уполномоченном органе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти протоколов оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом конкурсе.

5. В ч. 5 комментируемой статьи установлено, что не подлежат опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет протоколы, составленные в ходе проведения закрытого конкурса, а также информация, полученная в ходе проведения закрытого конкурса. Речь идет о составляемых конкурсной комиссией протоколе вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколе рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколе оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколе об отказе от заключения контракта. Соответственно, при проведении закрытого конкурса не подлежат применению нормы ч. 3.1 ст. 9, ч. 8 ст. 26, ч. 2 ст. 27, ч. 11 ст. 28 комментируемого Закона, предусматривающие обязательность опубликования и размещения указанных протоколов и информации.

Установленный рассматриваемой нормой запрет распространяется на опубликование указанных протоколов и информации как в официальных печатных изданиях, так и в иных средствах массовой информации, на размещение указанных протоколов и информации как на официальных сайтах, так и на иных сайтах в сети Интернет (об официальных печатных изданиях и об официальных сайтах см. комментарий к ст. 16 Закона).

6. В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи осуществлять аудио- и видеозапись при проведении закрытого конкурса не допускается. Соответственно, при проведении закрытого конкурса не подлежит применению норма ч. 9 ст. 26 комментируемого Закона, предусматривающая обязанность заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации осуществлять аудиозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, а также право присутствующих при осуществлении указанных действий участников размещения заказа осуществлять аудио- и видеозапись вскрытия таких конвертов.

Статья 31. Последствия признания конкурса несостоявшимся

Комментарий к статье 31

1. Комментируемая статья определяет последствия признания конкурса несостоявшимся. В соответствии с п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ несостоявшимся признается конкурс, в котором участвовал только один участник. На основании данной нормы комментируемым Законом предусмотрены следующие случаи, в которых конкурс признается несостоявшимся:

если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в конкурсе. В случае если конкурсной документацией предусмотрено два и более лота, конкурс признается несостоявшимся только в отношении тех лотов, в отношении которых подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в конкурсе (ч. 11 ст. 25 и ч. 5 ст. 26);

если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, или о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (ч. 4 ст. 27);

если заказчик при уклонении участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер, от заключения контракта принял решение о признании конкурса несостоявшимся (ч. 2 ст. 29);

если заказчик отказался от заключения контракта с победителем конкурса и с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер (ч. 2 ст. 29).

В указанных случаях, если государственный или муниципальный контракт не заключен с единственным участником конкурса или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе (при наличии таких участников), заказчик, уполномоченный орган согласно ч. 1 комментируемой статьи вправе:

либо объявить о проведении повторного конкурса;

либо направить документы о проведении конкурса и признании его 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; таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ, см. комментарий к ст. 17 Закона), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или для нужд муниципального образования). Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования предусматривалось направление документов в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления.

В ч. 1 комментируемой статьи также предусмотрено, что по согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 11 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

При этом рассматриваемая норма определяет особенности заключения такого контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком):

контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных конкурсной документацией;

цена заключенного контракта не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), указанную в извещении о проведении открытого конкурса или приглашении принять участие в закрытом конкурсе.

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 1 комментируемой статьи дополнена положением, предусматривающим особенности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в случае, если конкурс признан несостоявшимся в соответствии с ч. 2 ст. 29 Закона:

контракт должен быть заключен на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, которой присвоен первый номер, и конкурсной документации;

цена заключенного контракта не должна превышать цену контракта, указанную в такой заявке.

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 1 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Полномочиями на установление порядка согласования возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) законодатель наделил федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. При этом законодатель предписал, что срок такого согласования не должен быть более чем 10 рабочих дней со дня поступления обращения о таком согласовании.

Указанным органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона), Приказом которого от 3 мая 2006 г. N 124, как говорилось выше (см. комментарий к ст. 30 Закона), на основании данной нормы, а также норм ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 39 и ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона утвержден Порядок согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

В п. 2 названного Порядка предусмотрено, что для получения согласования заказчик, уполномоченный орган направляют в соответствии с требованиями данного Порядка письменное обращение, подписанное уполномоченным должностным лицом заказчика, уполномоченного органа.

Как установлено в п. 4 Порядка, обращение о согласовании возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) должно содержать сведения о признании несостоявшимся конкурса, сведения о незаключении контракта с единственным участником торгов или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в торгах, номер и дату публикации о размещении заказа в официальном печатном издании, дату и номер размещения заказа на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов при размещении заказа посредством открытого конкурса либо реквизиты письма уполномоченного на осуществление

контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти о согласовании проведения закрытого конкурса.

К обращению должны быть приложены:

конкурсная документация, а также разъяснения и изменения к ней (если такие разъяснения или изменения были сделаны заказчиком), протоколы, составленные в ходе проведения торгов;

сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) (наименование, местонахождение, идентификационный номер налогоплательщика), с которым предполагается заключить контракт, и обоснование того, что данное лицо соответствует требованиям комментируемому Закону и конкурсной документации;

документы, свидетельствующие о согласии указываемого в обращении поставщика (исполнителя, подрядчика) заключить контракт в соответствии с требованиями и условиями конкурсной документации и по цене, не превышающей начальную цену контракта, указанную в извещении о размещении заказа или приглашении принять участие в закрытом конкурсе.

Согласно п. 5 Порядка к обращению также могут быть приложены иные документы, которые могут иметь значение для рассмотрения обращения.

С учетом требования ч. 1 комментируемой статьи в п. 8 Порядка установлено, что рассмотрение поступившего обращения осуществляется соответствующим органом в срок, не превышающий 10 рабочих дней со дня поступления обращения. Согласно п. 12 Порядка по результатам рассмотрения обращения соответствующий орган принимает решение о согласовании или об отказе в согласовании возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). Такое решение оформляется письмом, которое направляется заказчику не позднее указанного срока.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает для случаев проведения повторного конкурса право заказчика, уполномоченного органа изменить условия конкурса. В отличие от норм ч. 4.1 ст. 21 и ч. 3 ст. 24 комментируемого Закона, регламентирующих порядок внесения изменений в извещение о проведении открытого конкурса и порядок внесения изменений в конкурсную документацию, рассматриваемая норма запрет на изменение предмета конкурса не устанавливает.

Глава 2.1. ОСОБЕННОСТИ РАЗМЕЩЕНИЯ ЗАКАЗА ПУТЕМ ПРОВЕДЕНИЯ ОТКРЫТОГО КОНКУРСА НА ПРАВО ЗАКЛЮЧИТЬ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИЛИ МУНИЦИПАЛЬНЫЙ КОНТРАКТ НА СОЗДАНИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ ЛИТЕРАТУРЫ ИЛИ ИСКУССТВА, ИСПОЛНЕНИЯ, НА ФИНАНСИРОВАНИЕ ПРОКАТА ИЛИ ПОКАЗА НАЦИОНАЛЬНОГО ФИЛЬМА

Статья 31.1. Особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма

Комментарий к статье 31.1

1. Как говорилось выше (см. введение), комментируемая глава включена в Закон в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, основной целью которого явилось обеспечение эффективного расходования средств федерального бюджета при размещении заказов на создание и использование произведений литературы и искусства, исполнение произведений, постановок, на финансирование проката национального фильма. Этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ внесены соответствующие изменения в Закон о господдержке кинематографии.

Новая глава Закона определяет особенности размещения заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. Поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 20 комментируемого Закона путем проведения закрытого конкурса заказ может размещаться исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии, что такие сведения содержатся в конкурсной документации либо в проекте государственного контракта, часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что размещение заказа на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма осуществляется путем проведения исключительно открытого конкурса (в юридико-технических целях в комментируемой главе такой конкурс обозначается сокращением "открытый конкурс"; следует отметить, что в первоначальном варианте законопроекта, принятого в качестве Закона 2007 г. N 218-ФЗ, использовалось сокращение "творческий конкурс").

В ч. 1 ст. 4 Закона о господдержке кинематографии определено, что фильм является национальным фильмом, если:

продюсер фильма (согласно определению, данному в ст. 3 Закона, лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за финансирование, производство и прокат фильма) - гражданин России или юридическое лицо, зарегистрированное в установленном порядке на территории России;

авторы фильма - граждане России;

в состав съемочной группы фильма (режиссеры-постановщики, операторы-постановщики, операторы, звукооператоры, художники-постановщики, художники по костюмам, монтажеры, актеры - исполнители главных ролей) входит не более чем 30% лиц, не имеющих гражданства России;

фильм снимается на русском языке или других языках народов России;

не менее чем 50% общего объема работ в сметных ценах по производству фильма, тиражированию фильма, прокату фильма и показу фильма осуществляется организациями кинематографии, зарегистрированными в установленном порядке на территории России;

иностранные инвестиции в производство фильма не превышают 30% сметной стоимости фильма.

В ч. 2 указанной статьи предусмотрено, что в качестве национального фильма может рассматриваться также фильм, производство которого осуществляется совместно с иностранными организациями кинематографии при соблюдении условий, определенных соответствующими международными договорами и соглашениями РФ.

Частичное государственное финансирование производства, проката и показа национальных фильмов определено в качестве одной из форм государственной поддержки кинематографии в ч. 1 ст. 6 Закона о господдержке кинематографии (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ).

Согласно ч. 2 указанной статьи основные меры государственной поддержки кинематографии направлены на:

создание национальных фильмов, в т.ч. для детей и юношества, и национальных фильмов - дебютов;

сохранение и развитие материально-технической базы кинематографии;

создание условий для проката и показа национальных фильмов;

реализацию образовательных и научно-технических программ;

проведение кинофестивалей и других культурных мероприятий;

участие в международных кинофестивалях и других международных культурных мероприятиях.

В ч. 3 этой же статьи предусмотрено, что все организации кинематографии имеют право на получение государственной поддержки.

В соответствии с ч. 2 ст. 7 Закона о господдержке кинематографии государственное финансирование осуществляется федеральным органом исполнительной власти в области кинематографии путем выделения продюсеру, прокатчику, демонстратору национального фильма средств в пределах расходов федерального бюджета, предусмотренных на кинематографию на соответствующий финансовый год.

Согласно ч. 3 данной статьи условия и порядок государственного финансирования кинематографии определяются федеральным органом исполнительной власти в области кинематографии и закрепляются соответствующими государственными контрактами между федеральным органом исполнительной власти в области кинематографии и продюсером, прокатчиком, демонстратором национального фильма. Там же предусмотрено, что отбор продюсера, прокатчика, демонстратора национального фильма, с которыми заключаются такие контракты, осуществляется в порядке, установленном комментируемым Законом.

В ч. 4 этой же статьи установлено, что государственное финансирование не может быть использовано на иные цели, кроме тех, которые предусмотрены государственным контрактом между федеральным органом исполнительной власти в области кинематографии и продюсером, прокатчиком, демонстратором национального фильма.

В отношении государственного финансирования производства национального фильма в ст. 8 Закона о господдержке кинематографии установлено следующее:

федеральный орган исполнительной власти в области кинематографии принимает решение о выделении средств на производство национального фильма в пределах расходов федерального бюджета, предусмотренных на кинематографию на соответствующий финансовый год;

государственное финансирование производства национального фильма, как правило, не может превышать 70% сметной стоимости его производства;

в исключительных случаях с учетом художественной и культурной значимости кинопроекта федеральный орган исполнительной власти в области кинематографии принимает решение о государственном финансировании национального фильма в размере до 100% сметной стоимости его производства;

государственное финансирование производства национального фильма осуществляется на основе государственного контракта, заключаемого с продюсером на производство национального фильма в соответствии с комментируемым Законом.

Государственное финансирование проката национального фильма регламентировано следующими положениями ст. 9 Закона о господдержке кинематографии:

федеральный орган исполнительной власти в области кинематографии принимает решение о выделении прокатчику средств на прокат (печать копий, субтитрирование, рекламу и иное) национального фильма, предназначенного для показа на территории России, в пределах расходов федерального бюджета, предусмотренных на кинематографию на соответствующий финансовый год;

государственное финансирование проката национального фильма не может превышать 70% сметной стоимости его проката;

государственное финансирование проката национального фильма, предназначенного для показа на территории России, осуществляется на основе государственного контракта, заключаемого в соответствии с комментируемым Законом.

Статья 10 Закона о господдержке кинематографии содержит следующие положения о государственном финансировании участия национального фильма в международном кинофестивале:

федеральный орган исполнительной власти в области кинематографии осуществляет государственное финансирование участия национального фильма в международном кинофестивале категории "А" на основе государственного контракта, заключаемого в соответствии с комментируемым Законом;

государственное финансирование участия национального фильма в международном кинофестивале предусматривается в размере до 100% сметной стоимости его участия.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики в сфере кинематографии, а также по нормативно-правовому регулированию в сфере кинематографии в соответствии с п. 1 Положения о Министерстве культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 17 июня 2004 г. N 289 <1>, является Минкультуры России.

<1> СЗ РФ. 2004. N 25. Ст. 2571; 2007. N 24. Ст. 2923.

Приказом Минкультуры России от 27 сентября 2004 г. N 60 утверждено Положение о национальном фильме <1>, которое устанавливает порядок получения, продления срока действия и аннулирования удостоверения национального фильма.

<1> РГ. 2004. 24 ноября. N 260.

Согласно п. 2 названного Положения удостоверение национального фильма оформляется на бланке установленного образца согласно приложению N 1 к Положению. В п. 3 Положения (п. 3 в ред. Приказа Минкультуры России от 26 февраля 2007 г. N 183 <1>) установлено, что удостоверение национального фильма является основанием для предоставления кинопроекту или фильму государственной поддержки только при условии его успешного прохождения на конкурсе в порядке, установленном действующим законодательством РФ, а также в пределах расходов федерального бюджета, предусмотренных на кинематографию на соответствующий финансовый год. В соответствии с п. 4 Положения выдача удостоверения национального фильма осуществляется Роскультурой.

<1> РГ. 2007. 16 мая. N 101.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определен закрытый перечень произведений литературы и искусства, на создание которых проводится открытый конкурс с особенностями, установленными комментируемой главой.

Как отмечалось в пояснительной записке к законопроекту, принятому в качестве Закона 2007 г. N 218-ФЗ, определение особенностей размещений заказа путем проведения открытого конкурса позволит, прежде всего, обеспечить учет специфики творческого труда при создании указанных в рассматриваемой норме произведений, а также улучшить качество создаваемых произведений. Авторы законопроекта обращали внимание на то, что создание произведений литературы, искусства, в т.ч. аудиовизуальных произведений, а также их исполнение, включая театральные постановки, отличаются от создания иных видов продукции или оказания услуг прежде всего творческим характером. Соответственно, по мнению авторов законопроекта, данная специфика должна определять характер проводимых конкурсов на размещение заказов на указанную "продукцию".

Там же говорилось о том, что при проведении конкурсов на закупку уже созданных произведений литературы, искусства, в т.ч. аудиовизуальных произведений, а также исполнения этих произведений применение общих норм законодательства в сфере поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд вступает в противоречие с презумпцией авторского права и смежными правами исполнителя. У конкретного творческого проекта нет и не может быть иных авторов в силу презумпции авторского права, поэтому смысл наличия иных претендентов на участие в конкурсе утрачивается.

В целях урегулирования данного противоречия и обеспечения деятельности по государственной поддержке национальной кинематографии, поддержке отечественного театрального, музыкального, исполнительского искусства Законом 2007 г. N 218-ФЗ в часть 2 ст. 55 комментируемого Закона включен пункт 18, предусматривающий размещение заказов на приобретение уже созданных произведений исключительно у единственного поставщика (определенного автора), являющегося обладателем исключительных прав на произведения литературы и искусства, а также на исполнение и постановки.

Перечень произведений в ч. 2 комментируемой статьи определен с учетом нормы п. 1 ст. 1259 части четвертой ГК РФ, согласно которой объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

литературные произведения;

драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

хореографические произведения и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста;

аудиовизуальные произведения;

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в т.ч. в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

другие произведения.

Как видно, в ч. 2 комментируемой статьи не воспроизведены предпоследняя из приведенных позиций, т.к. комментируемая глава не регламентирует особенности проведения конкурса на размещение заказа на создание произведений науки, а также последняя позиция, т.к. перечень сформулирован в рассматриваемой норме как исчерпывающий.

В п. 1 ст. 1259 ГК РФ установлено, что к объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения. Однако, в п. 1 ч. 2 комментируемой статьи прямо указано, что программы для ЭВМ не относятся к произведениям, размещение заказа на создание которых осуществляется в соответствии с комментируемой главой. Кроме того, в п. 11 сделана оговорка в отношении баз данных - такие составные произведения также не относятся к произведениям, размещение заказа на создание которых проводится путем открытого конкурса, предусмотренного комментируемой главой. Об этом же говорится и в ч. 5 комментируемой статьи (см. ниже). Непосредственно же в тексте п. 1 и п. 11 ч. 2 комментируемой статьи исключения указаны в связи с тем, что в действовавшем до вступления в силу части четвертой ГК РФ (т.е. до 1 января 2008 г.) Законе РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" <1> (п. 1 ст. 7) прямо указывалось, что объектами авторского права являются литературные произведения, включая программы для ЭВМ, а в действовавшем до этого же времени Законе РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" <2> прямо указывалось, что программы для ЭВМ и базы данных относятся названным Законом к объектам авторского права.

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1242.

<2> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 42. Ст. 2325.

Производные произведения и составные произведения отнесены к объектам авторских прав нормой п. 2 ст. 1259 ГК РФ, в которой также даны определения указанных понятий:

производные произведения - это произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

составные произведения - это произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (данное определение совпадает с определением, данным в п. 11 ч. 2 комментируемой статьи).

Следует иметь в виду, что согласно п. 6 ст. 1259 ГК РФ не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в т.ч. законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

3. Часть 3 комментируемой статьи содержит определение для целей комментируемого Закона понятий архитектурного проекта, проекта произведения градостроительства, садово-паркового искусства - под таковыми понимаются внешний и внутренний облик объекта, его пространственная, планировочная и функциональная организация, зафиксированные в виде схем или макетов либо описанные иным способом, за исключением проектной документации.

К произведениям, на создание которых проводится открытый конкурс с особенностями, установленными комментируемой главой, архитектурные проекты, проекты произведений градостроительства, садово-паркового искусства отнесены в соответствии с п. 8 ч. 2 комментируемой статьи. В приведенном выше перечне произведений, которые согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ являются объектами авторских прав, данные объекты названы несколько по-иному: произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в т.ч. в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

Соответственно, для целей законодательства РФ о размещении заказов понятия архитектурного проекта, проекта произведения градостроительства, садово-паркового искусства используются несколько в ином значении, нежели для целей гражданского законодательства, законодательства о градостроительной и архитектурной деятельности. В частности, для целей комментируемого Закона определения понятий архитектурного проекта, проекта произведения градостроительства, садово-паркового искусства не охватывают проектную документацию.

Для целей Федерального закона от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" <1> согласно его ст. 2 понятие архитектурного проекта определено как архитектурная часть документации для строительства и градостроительной документации, содержащая архитектурные решения, которые комплексно учитывают социальные, экономические, функциональные, инженерные, технические, противопожарные, санитарно-гигиенические, экологические, архитектурно-художественные и иные требования к объекту в объеме, необходимом для разработки документации для строительства объектов, в проектировании которых необходимо участие архитектора.

_____

<1> СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4473.

Проектная документация в соответствии с ч. 2 ст. 48 ГсК РФ представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

4. В соответствии с ч. 4 комментируемой статьи при проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма подлежат применению общие положения комментируемого Закона о проведении открытого конкурса, но с учетом положений комментируемой главы.

Таким образом, комментируемая глава определяет лишь особенности размещения заказа путем проведения такого открытого конкурса, что нашло отражение и в названии данной главы. В качестве концептуальных особенностей проведения такого открытого конкурса в пояснительной записке к законопроекту, принятому в качестве Закона 2007 г. N 218-ФЗ, названы обязательное включение в состав конкурсной комиссии лиц творческих профессий, увеличение сроков рассмотрения заявок на участие в конкурсе до 60 дней. Кроме того, критерии оценки заявок на участие в конкурсе должны содержать: определение художественной и культурной значимости произведений, создание которых является предметом государственного или муниципального заказа, качественные характеристики произведений, а также квалификацию участников творческого конкурса, опыт в соответствующей области литературы и искусства. Предусмотрена возможность, в случае если в конкурсной документации предусмотрено право заказчика заключить

государственные или муниципальные контракты на создание произведений литературы или искусства с несколькими участниками размещения заказа, присвоить первый номер нескольким заявкам на участие в конкурсе.

5. В силу прямого указания в ч. 5 комментируемой статьи положения комментируемой главы не распространяются на случаи размещения заказа на выполнение работ по созданию программ для ЭВМ и баз данных. Иначе говоря, программы для ЭВМ и базы данных являются исключениями из объектов авторских прав, на создание которых проводится открытый конкурс с особенностями, установленными комментируемой главой. На это же указано и в положениях п. 1 и п. 11 ч. 2 комментируемой статьи, о чем говорилось выше.

Программой для ЭВМ согласно ст. 1261 части четвертой ГК РФ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Базой данных в соответствии с п. 2 ст. 1260 ГК РФ является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Следует отметить, что согласно п. 6 ст. 1298 ГК РФ правила указанной статьи о произведениях науки, литературы и искусства, созданных по государственному или муниципальному контракту, также применяются к программам для ЭВМ и базам данных, создание которых не было предусмотрено государственным или муниципальным контрактом для государственных или муниципальных нужд, но которые были созданы при выполнении такого контракта.

Статья 31.2. Извещение о проведении открытого конкурса

Комментарий к статье 31.2

1. В комментируемой статье определены особенности опубликования и содержания извещения о проведении открытого конкурса, проводимого при размещении заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

По общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона, извещение о проведении открытого конкурса подлежит опубликованию заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании и размещению на официальном сайте не менее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает обязательность только размещения извещения о проведении открытого конкурса на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Впрочем, данное положение не является особенностью, т.к. согласно ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится.

Представляется уместным заметить, что в соответствии с ч. 3 ст. 21 комментируемого Закона заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация также вправе опубликовать извещение о проведении открытого конкурса в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации (при условии, что такие опубликование и размещение не могут осуществляться вместо размещения на официальном сайте).

В ч. 1 комментируемой статьи минимальный срок, установленный в ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона, для размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса в конкурсе снижен до 20 дней для случаев размещения заказа на финансирование проката или показа национального фильма и увеличен до 60 дней для случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства, исполнения. Для указанных случаев уменьшается и увеличивается соответственно срок для подачи заявок на участие в открытом конкурсе (при этом следует учитывать норму ч. 5 ст. 31.4 комментируемого Закона, см. ниже). Увеличение срока подачи заявок на участие в конкурсе позволяет более качественно подготовить заявки (в частности, более тщательно подготовить описание произведения литературы или искусства, создание которого является предметом контракта) и, соответственно, должно способствовать улучшению качества создаваемых произведений.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В норме ч. 5 ст. 31.4 комментируемого Закона, к которой отсылает пункт 6 ч. 2 комментируемой статьи в части установления даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе, предусмотрено, что прием заявок на участие в конкурсе прекращается не ранее чем за день до дня вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

3. В ч. 3 комментируемой статьи предусмотрено право заказчика, уполномоченного органа направить приглашения принять участие в открытом конкурсе лицам, которые способны создать произведения литературы и искусства, исполнения, являющиеся предметом контракта.

При этом в рассматриваемой норме прямо предусмотрено, что лица, которым направлены указанные приглашения, не приобретают в связи с этим какие-либо преимущества при участии в конкурсе по сравнению с участниками конкурса, которым такие приглашения не направлялись: лица, которым направлены приглашения, принимают участие в конкурсе на условиях, равных условиям иных участников размещения заказа. Иное означало бы нарушение антимонопольных требований к торгам. Согласно п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются такие действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, как создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом. В соответствии с ч. 4 указанной статьи нарушение правил, установленных данной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа (см. комментарий к ст. 10 Закона).

Статья 31.3. Содержание конкурсной документации при проведении открытого конкурса

Комментарий к статье 31.3

1. Комментируемая статья определяет требования к содержанию конкурсной документации, разрабатываемой для проведения открытого конкурса при размещении заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В соответствии с ч. 1 статьи конкурсная документация должна содержать установленные заказчиком, уполномоченным органом требования к произведению литературы или искусства, исполнению или национальному фильму, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом контракта. Данное положение закреплено в развитие нормы ч. 2 ст. 22 комментируемого Закона, согласно которой конкурсная документация должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Как установлено в ч. 1 ст. 22 комментируемого Закона, конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет исчерпывающий перечень сведений, которые должна содержать конкурсная документация открытого конкурса, особенности проведения которого установлены комментируемой главой.

Наряду со сведениями, прямо перечисленными в рассматриваемой норме, конкурсная документация такого открытого конкурса должна содержать следующие сведения, предусмотренные общими требованиями ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона к содержанию конкурсной документации:

начальную (максимальную) цену контракта (цену лота) (п. 4.1);

форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг (п. 4.2);

источник финансирования заказа (п. 4.3);

сведения о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиками (исполнителями, подрядчиками) (п. 6);

порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю, установленного Банком России и используемого при оплате заключенного контракта (п. 7);

порядок и срок отзыва заявок на участие в конкурсе, порядок внесения изменений в такие заявки (п. 11). В указанной норме предусмотрено, что при этом срок отзыва заявок на участие в конкурсе устанавливается в соответствии с ч. 9 ст. 25 комментируемого Закона;

формы, порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам размещения заказа разъяснений положений конкурсной документации в соответствии с ч. 1 ст. 24 комментируемого Закона (п. 12);

порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (п. 15);

срок со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, в течение которого победитель конкурса должен подписать проект контракта (п. 16). В указанной норме установлено, что указанный срок должен составлять не менее чем 10 дней.

Если по общему правилу ч. 3.1 ст. 25 комментируемого Закона, определяющей порядок подачи заявок на участие в конкурсе, заявка на участие в конкурсе лишь может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара, на поставку которого размещается заказ, то пункт 4 ч. 2 комментируемой статьи предусматривает указание в конкурсной документации требований к описанию участниками размещения заказа произведения литературы или искусства, исполнения либо кинопроекта, если предметом контракта являются соответственно создание произведения литературы или искусства, исполнения, финансирование проката или показа национального фильма, и (или) требования к предоставлению проектов (эскизов, макетов, чертежей, изображения и другое) указанных произведений (в юридико-технических целях в комментируемой главе такой конкурс обозначается сокращением "проект произведения"), к демонстрации части исполнения, к предоставлению кинопроекта.

Если требование предоставления таких проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов или требование о демонстрации части исполнения в конкурсной документации установлено, то согласно п. 6 ч. 2 комментируемой статьи в конкурсной документации должны быть указаны порядок, место, срок предоставления проектов произведений литературы или искусства, демонстрации части исполнения, форма проектов таких произведений, порядок, место, срок предоставления кинопроекта. Там же установлено, что при этом проекты произведений литературы и искусства, кинопроекты предоставляются участниками размещения заказа одновременно с подачей заявки на участие в конкурсе. Срок демонстрации части исполнения может быть установлен любой со дня окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе и до дня окончания рассмотрения таких заявок. В конкурсной документации может быть предусмотрено требование повторной демонстрации части исполнения в любой срок со дня начала и до дня окончания проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Исчерпывающий перечень критериев оценки заявок на участие в конкурсе, которые могут быть предусмотрены конкурсной документацией, определен в ч. 3 ст. 31.6 комментируемого Закона, к норме которой и отсылает пункт 5 ч. 2 комментируемой статьи. В ч. 4 указанной статьи установлено, что использование иных, за исключением предусмотренных конкурсной документацией, критериев оценки заявок на участие в конкурсе не допускается.

В норме ч. 5 ст. 31.4 комментируемого Закона, к которой отсылает пункт 6 ч. 2 комментируемой статьи в части установления даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе, предусмотрено, что прием заявок на участие в конкурсе прекращается не ранее чем за день до дня вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Часть 6 ст. 31.4 комментируемого Закона, к которой отсылает пункт 7 ч. 2 комментируемой статьи в части установления срока отзыва заявок на участие в конкурсе и срока внесения изменений в заявки на участие в конкурсе, предусматривает, что участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе изменить эту заявку в любое время до дня окончания приема заявок на участие в конкурсе или отозвать ее до времени вскрытия конкурсной комиссией конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

3. В ч. 3 комментируемой статьи для случаев, когда размещается заказ на создание двух и более произведений литературы или искусства, предусмотрено право заказчика, уполномоченного органа указать в конкурсной документации на возможность заключения заказчиком государственных или муниципальных контрактов на создание произведений литературы или искусства с несколькими участниками размещения заказа.

Согласно ч. 5 ст. 31.6 комментируемого Закона в случае, если в конкурсной документации предусмотрено такое право заказчика конкурсная комиссия вправе присвоить первый номер нескольким заявкам на участие в конкурсе. При этом число заявок на участие в конкурсе, которым присвоен первый номер, не должно превышать число произведений литературы или искусства, на создание которых осуществляется размещение заказа.

Необходимо иметь в виду, что в случае если несколько граждан планируют создание произведения литературы или искусства, исполнения, являющееся предметом контракта, совместным творческим трудом, то в соответствии с ч. 4 ст. 31.4 комментируемого Закона

указанные граждане подают одну заявку на участие в конкурсе и считаются одним участником размещения заказа.

4. В ч. 4 комментируемой статьи воспроизведена норма ч. 5 ст. 22 комментируемого Закона, согласно которой к конкурсной документации должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта (в случае проведения конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Статья 31.4. Особенности подачи заявок на участие в открытом конкурсе

Комментарий к статье 31.4

1. В комментируемой статье определены особенности подачи заявок на участие в открытом конкурсе, проводимом при размещении заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно общей норме, содержащейся в ч. 1 ст. 25 комментируемого Закона, для участия в конкурсе участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе в срок и по форме, которые установлены конкурсной документацией. По сути, данная норма воспроизведена в ч. 1 комментируемой статьи: заявка на участие в открытом конкурсе должна соответствовать требованиям, установленным конкурсной документацией.

Сведения о месте, порядке, датах начала и окончания подачи заявок на участие в конкурсе в соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 31.2 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса, а в соответствии с п. 6 ч. 2 ст. 31.3 Закона - также и в конкурсной документации, разрабатываемой для проведения открытого конкурса. В части установления даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе указанные нормы отсылают к ч. 5 комментируемой статьи (см. ниже). Датой начала срока подачи заявок на участие в конкурсе согласно п. 9 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона является день, следующий за днем размещения на официальном сайте извещения о проведении конкурса.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 31.3 Закона конкурсная документация должна содержать требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в конкурсе, в т.ч. заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет требования к содержанию заявки на участие в открытом конкурсе. Прежде всего такая заявка должна содержать сведения и документы, предусмотренные пунктом 1 (сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку) и подпунктами "а" и "б" п. 3 (документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе) ч. 3 ст. 25 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, заявка на участие в конкурсе должна содержать следующие сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса выписку из ЕГРЮЛ или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса выписку из ЕГРИП или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа;

г) документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в случае проведения конкурса на выполнение работ, оказание услуг, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника размещения заказа.

Заявка на участие в конкурсе также должна содержать следующие документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе:

а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, в случае, если в конкурсной документации содержится указание на требование обеспечения такой заявки;

б) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона, в случае, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, и такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса.

Кроме того, в случае, если конкурсной документацией предусмотрено требование к описанию произведения литературы или искусства, исполнения, национального фильма, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом государственного или муниципального контракта, то согласно рассматриваемой норме заявка на участие в конкурсе должна содержать описание такого произведения, исполнения, национального фильма, предусмотренное конкурсной документацией.

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлен прямой запрет на требование предоставления от участников размещения заказа иных документов, не предусмотренных частью 2 данной статьи. Данный запрет закреплен по аналогии с нормой ч. 4 ст. 25 комментируемого Закона, согласно которой не допускается требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных подпунктами "а" - "в" п. 1, п. 2 и п. 3 ч. 3 указанной статьи документов и сведений. Этот запрет дополняется приведенным выше положением ч. 6 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которому запрещено возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 указанной статьи.

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает, что в случае, если несколько граждан планируют создание произведения литературы или искусства, исполнения, являющееся предметом контракта, совместным творческим трудом, то эти граждане подают одну заявку на участие в открытом конкурсе и считаются одним участником размещения заказа.

Речь идет о будущих соавторах произведения литературы или искусства, исполнения, национального фильма, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом государственного или муниципального контракта. Соответственно, рассматриваемая норма основана на нормах п. 4 ст. 1228 части четвертой ГК РФ, согласно которой права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан (соавторство), принадлежат соавторам совместно, и п. 1 ст. 1258 ГК РФ, согласно которой граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

5. В ч. 5 комментируемой статьи определено правило установления срока окончания подачи заявок на участие в конкурсе: прием заявок на участие в конкурсе прекращается не ранее чем за день до дня вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Как говорилось выше, к данной норме отсылают положения п. 7 ч. 2 ст. 31.2 и п. 6 ч. 2 ст. 31.3 комментируемого Закона, определяющие, что в извещении о проведении открытого конкурса и в конкурсной документации, разрабатываемой для проведения открытого конкурса, должны быть указаны сведения о месте, порядке, датах начала и окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Согласно же общей норме п. 9 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе устанавливается в конкурсной документации в соответствии с ч. 2 ст. 26 Закона, т.е. день вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Моментом прекращения приема заявок на участие в конкурсе в соответствии с другой общей нормой - нормой ч. 7 ст. 25 комментируемого Закона - является вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Согласно ч. 2 ст. 26 комментируемого Закона такие вскрытие и открытие доступа могут быть произведены конкурсной комиссией не раньше времени, указанного в извещении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации, и только после того, как конкурсная комиссия объявит присутствующим участникам размещения заказа о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе (см. комментарий к указанным статьям).

6. Часть 6 комментируемой статьи определяет особенность реализации права участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом конкурсе, на изменение и отзыв поданной заявки.

По общему правилу, установленному в ч. 9 ст. 25 комментируемого Закона, участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе изменить или отозвать заявку на участие в конкурсе в любое время до момента вскрытия конкурсной комиссией конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов

заявкам на участие в конкурсе. В рассматриваемой же норме предусмотрено, что участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе изменить эту заявку в любое время до дня окончания приема заявок (а не до момента вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам, поданным в электронной форме). В отношении отзыва поданной заявки на участие в конкурсе рассматриваемая норма воспроизводит положение ч. 9 ст. 25 Закона.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 31.3 комментируемого Закона порядок и сроки отзыва заявок на участие в конкурсе, порядок внесения изменений в такие заявки должны быть указаны в конкурсной документации.

7. В ч. 7 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе (в этом случае, как и в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе не подана ни одна заявка на участие в конкурсе, открытый конкурс признается несостоявшимся; данное положение следует из общих норм ч. 12 ст. 25 и ч. 5 ст. 26 комментируемого Закона).

Согласно рассматриваемой норме единственная заявка на участие в конкурсе, а также предоставленный проект произведения литературы или искусства, кинопроект, демонстрация части исполнения, если требование предоставления таких проекта, кинопроекта, демонстрации части исполнения установлено конкурсной документацией, подлежат рассмотрению и оценке в общем порядке, установленном в ст. 31.5 и ст. 31.6 комментируемого Закона.

В том случае, если единственная заявка и проект произведения литературы или искусства, кинопроект, демонстрация части исполнения соответствуют требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, то заказчик в течение 3 рабочих дней со дня рассмотрения заявки на участие в конкурсе вправе передать участнику размещения заказа, подавшему единственную заявку, проект контракта. Необходимо обратить внимание на то, что речь идет о праве, но не об обязанности заказчика передать в этом случае участнику размещения заказа проект контракта для подписания. По общему же правилу, закрепленному в ч. 12 ст. 25 комментируемого Закона, в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе и указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, заказчик в течение этого же срока обязан передать участнику размещения заказа, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе, проект контракта.

Проект контракта, который передается заказчиком участнику размещения заказа, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе, составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных таким участником в поданной заявке, в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации. При этом контракт заключается с участником размещения заказа, подавшим указанную заявку, на условиях и по цене контракта, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе и конкурсной документацией, но цена такого контракта не может превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), указанную в извещении о проведении открытого конкурса. Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 8 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 7 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

В рассматриваемой норме установлено, что участник размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе и которому передан проект контракта, не вправе отказаться от заключения контракта. При этом по не вполне понятной причине прямо не указано, признается ли такой участник размещения заказа при непредставлении заказчику в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона, к которому отсылает часть 2 ст. 31.3 Закона, должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта уклонившимся от заключения контракта. Как представляется, несмотря на отсутствие такого прямого указания, такой участник размещения заказа в указанном случае все же должен быть признан уклонившимся от заключения контракта. Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков.

В тех случаях, когда по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе не подана ни одна заявка на участие в конкурсе или когда контракт не заключен с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе (в случае если единственная заявка и проект произведения литературы или искусства, кинопроект, демонстрация части исполнения не соответствуют требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией; в случае если заказчик не воспользовался правом передать проект контракта участнику размещения заказа, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе; в случае если заказчик отказался от заключения контракта при наступлении обстоятельств,

предусмотренных частью 3 ст. 9 комментируемого Закона), подлежат применению последствия, предусмотренные статьей 31.7 комментируемого Закона.

Статья 31.5. Особенности вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и особенности рассмотрения таких заявок и предоставленных проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения

Комментарий к статье 31.5

1. Общий порядок осуществления конкурсной комиссией такой функции, предусмотренной в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона, как вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к находящимся в информационной системе общего пользования, поданным в форме электронных документов и подписанным в соответствии с нормативными правовыми актами РФ заявкам на участие в конкурсе (как говорилось в комментарии к указанной статье, данная функция в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе"), установлен в ст. 26 комментируемого Закона.

В качестве единственной особенности осуществления конкурсной комиссией данной функции при размещении заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма в ч. 1 комментируемой статьи предусмотрено, что конкурсной комиссией вскрываются конверты с заявками на участие в конкурсе и осуществляется открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, которые поступили заказчику, в уполномоченный орган в срок, установленный конкурсной документацией.

Это означает, что при проведении такого открытого конкурса не подлежит применению норма ч. 2 ст. 26 комментируемого Закона, обязывающая конкурсную комиссию в день вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытием доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе или в случае проведения конкурса по нескольким лотам перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе, поданными в отношении каждого лота, и открытием доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе в отношении такого лота, но не раньше времени, указанного в извещении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации, объявить присутствующим при вскрытии таких конвертов и открытии доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе участникам размещения заказа о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе до вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Иначе говоря, часть 1 комментируемой статьи не предусматривает возможности подачи заявки на участие в открытом конкурсе, изменение или отзыв поданной заявки на участие в открытом конкурсе непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе и осуществлением открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Соответственно, в отношении заявок на участие в открытом конкурсе, поступивших в день вскрытия конвертов с заявками и перед осуществлением открытия доступа к заявкам, поданным в электронной форме, подлежит применению норма ч. 10 ст. 26 комментируемого Закона: конверты с заявками вскрываются (в случае если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) участника размещения заказа), осуществляется открытие доступа к заявкам, поданным в электронной форме, и в тот же день такие конверты и такие заявки возвращаются участникам размещения заказа.

Норма ч. 1 комментируемой статьи, а также следующие из нее последствия согласуются с положением ч. 5 ст. 31.4 комментируемого Закона о том, что прием заявок на участие в конкурсе прекращается не ранее чем за день до дня вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, и с положением ч. 6 указанной статьи о том, что участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе изменить эту заявку в любое время до дня окончания приема заявок на участие в конкурсе. Однако при этом не вполне понятно, как норма ч. 1 комментируемой статьи учитывает положение ч. 6 ст. 31.4 Закона о том, что участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе отозвать ее до времени (а не до дня) вскрытия конкурсной

комиссией конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе. Как представляется, в силу прямого указания в норме ч. 6 ст. 31.4 Закона участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, вправе отозвать ее и в день вскрытия конвертов с заявками и осуществления открытия доступа к заявкам, поданным в электронной форме (но до момента вскрытия и открытия доступа).

2. Общий порядок деятельности конкурсной комиссии в рамках осуществление такой функции, предусмотренной в ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона, как отбор участников конкурса (этапа рассмотрения заявок на участие в конкурсе, по результатам которого решается вопрос о том, кого из участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, следует допустить до участия в конкурсе, а кого нет), установлен статьей 27 комментируемого Закона.

Часть 2 комментируемой статьи определяет единственную особенность рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. Эта особенность заключается в том, что конкурсная комиссия рассматривает на предмет соответствия требованиям, установленным конкурсной документацией, не только участников размещения заказа и поданные ими заявки на участие в открытом конкурсе, но и предоставленные проекты произведений литературы или искусства, кинопроекты, демонстрации части исполнений, если требование предоставления таких проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения установлено конкурсной документацией (в юридико-технических целях в комментируемой главе такое рассмотрение обозначается сокращением "рассмотрение заявки на участие в конкурсе").

Согласно п. 6 ч. 2 ст. 31.3 комментируемого Закона сведения о порядке, месте, сроке предоставления проектов произведений литературы или искусства, демонстрации части исполнения, форме проектов таких произведений, порядке, месте, сроке предоставления кинопроекта (если требование предоставления таких проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов или требование о демонстрации части исполнения установлено конкурсной документацией) должны быть указаны в конкурсной документации. Там же установлено, что при этом проекты произведений литературы и искусства, кинопроекты предоставляются участниками размещения заказа одновременно с подачей заявки на участие в конкурсе. Срок демонстрации части исполнения может быть установлен любой со дня окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе и до дня окончания рассмотрения таких заявок. В конкурсной документации может быть предусмотрено требование повторной демонстрации части исполнения в любой срок со дня начала и до дня окончания проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

3. В ч. 3 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе принято решение о допуске к участию в открытом конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (в этом случае, как и в случае, если по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе к участию в открытом конкурсе не допущен ни один из участников размещения заказа, подавших заявки, открытый конкурс признается несостоявшимся; данное положение следует из общей нормы ч. 4 ст. 27 комментируемого Закона).

В этом случае заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе вправе передать единственному участнику конкурса проект контракта. Необходимо обратить внимание на то, что речь идет о праве, но не об обязанности заказчика передать в этом случае участнику конкурса проект контракта для подписания. По общему же правилу, закрепленному в ч. 5 ст. 27 комментируемого Закона, в случае, если конкурс признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником конкурса, заказчик в течение этого же срока обязан передать такому участнику конкурса проект контракта.

Проект контракта, который передается заказчиком единственному участнику конкурса, составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных таким участником в заявке на участие в конкурсе, в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации. При этом контракт заключается на условиях и по цене контракта, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе и конкурсной документацией, но цена такого контракта не может превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), указанную в извещении о проведении открытого конкурса. Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 9 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 3 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Как установлено в рассматриваемой норме, единственный участник конкурса, которому передан проект контракта, не вправе отказаться от заключения контракта. При этом (как и в норме

ч. 7 ст. 31.4 комментируемого Закона) по не вполне понятной причине прямо не указано, признается ли такой участник конкурса при непредставлении заказчику в срок, предусмотренный конкурсной документацией (указанный срок согласно п. 16 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона, к которому отсылает часть 2 ст. 31.3 Закона, должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта уклонившимся от заключения контракта. Как представляется, несмотря на отсутствие такого прямого указания, такой участник конкурса в указанном случае все же должен быть признан уклонившимся от заключения контракта. Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков.

В тех случаях, когда ни один из участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, не признан участником конкурса или когда контракт не заключен с единственным участником конкурса (в случае если заказчик не воспользовался правом передать проект контракта единственному участнику конкурса; в случае если заказчик отказался от заключения контракта при наступлении обстоятельств, предусмотренных частью 3 ст. 9 комментируемого Закона), подлежат применению последствия, предусмотренные статьей 31.7 комментируемого Закона.

Статья 31.6. Особенности оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, предоставленных проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения

Комментарий к статье 31.6

1. В комментируемой статье определены особенности оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, проводимом при размещении заказа на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. Общий же порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе установлен в ст. 28 комментируемого Закона.

Прежде всего, при проведении указанного открытого конкурса конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление не только непосредственно заявок на участие в конкурсе, поданных участниками размещения заказа, признанными участниками конкурса, но и предоставленных такими участниками проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения (если требование предоставления таких проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения установлено конкурсной документацией). Указанные действия конкурсной комиссии обозначены в комментируемой главе сокращением "оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе" исключительно в юридико-технических целях.

Важной особенностью порядка проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения является то, что для такой оценки и сопоставления отводится срок до 60 дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе, в то время как по общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 28 комментируемого Закона, срок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе не может превышать 10 дней со дня подписания указанного протокола.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определены цели осуществления конкурсной комиссией оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения: выявление лучших условий исполнения государственного или муниципального контракта в соответствии с критериями, которые установлены конкурсной документацией.

По сути, рассматриваемая норма воспроизводит положение ч. 2 ст. 28 комментируемого Закона о том, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения государственного или муниципального контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

В то же время в ч. 2 комментируемой статьи не указано на то, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются в порядке, который установлен конкурсной документацией. Несмотря на то что в силу ч. 2 ст. 31.3 Закона, отсылающей в т.ч. и к п. 15 ч. 4 его ст. 22, конкурсная документация должна содержать порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, норма ч. 2 комментируемой статьи представляется не просто дублированием нормы ч. 2 ст. 28 Закона.

Необходимость учета специфики творческого труда предопределяет особое содержание действий конкурсной комиссии по оценке и сопоставлению заявок на участие в конкурсе, а также проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения. Такая специфика учтена введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ (этим Законом, как говорилось выше (см. комментарий к ст. 31.1 Закона) и включена комментируемая глава в Закон) в ст. 7 комментируемого Закона частью 3.1, устанавливающей, что при проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма в состав конкурсной комиссии должны включаться лица творческих профессий в соответствующей области литературы или искусства.

В указанной норме также установлено, что число таких лиц творческих профессий должно составлять не менее чем 50% общего числа членов конкурсной комиссии. Согласно ч. 3 ст. 7 комментируемого Закона число членов комиссии должно быть не менее чем 5 человек. Соответственно, число лиц творческих профессий в соответствующей области литературы или искусства в составе конкурсной комиссии должно составлять 3 человека при количественном составе комиссии 5 или 6 человек, 4 человека - при количественном составе комиссии 7 или 8 человек, 5 человек - при количественном составе комиссии 9 или 10 человек и т.д.

3 - 4. Часть 3 комментируемой статьи определяет перечень возможных критериев оценки заявок на участие в конкурсе, а также проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения, т.е. критерии, по которым конкурсная комиссия определяет лучшие условия исполнения контракта, предложенные в заявках на участие в конкурсе.

Согласно ч. 2 данной статьи конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, а также проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения в соответствии только с теми критериями, которые установлены конкурсной документацией. Данное положение прямо закреплено в ч. 4 комментируемой статьи: использование иных, за исключением предусмотренных конкурсной документацией, критериев оценки заявок на участие в конкурсе не допускается.

Обязательность указания в конкурсной документации критериев оценки заявок на участие в конкурсе установлена нормой п. 5 ч. 2 ст. 31.3 комментируемого Закона, которая и отсылает к ч. 3 комментируемой статьи. Соответственно, установление в конкурсной документации критериев, не предусмотренных частью 3 комментируемой статьи, недопустимо. При этом необходимо иметь в виду, что перечень возможных критериев определен в данной норме как исчерпывающий.

Согласно общему положению ч. 2 ст. 28 комментируемого Закона совокупная значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе должна составлять 100%. Как говорилось в комментарии к указанной статье, данное положение, наряду с тем, что не допускает использование критериев оценки заявок на участие в конкурсе, не предусмотренных конкурсной документации, позволяет путем нормативно-правового регулирования (в т.ч. в комментируемом Законе, см. ч. 6 указанной статьи) устанавливать предельную значимость отдельных критериев.

Так, в ч. 4 комментируемой статьи установлена предельная совокупная значимость - 45% - таких критериев, как (следует отметить, что согласно ч. 1 ст. 17 комментируемого Закона результаты оценки заявок на участие в конкурсе по указанным критериям проверке при проведении плановых и внеплановых проверок не подлежат):

художественная и культурная значимость произведения литературы или искусства, исполнения, национального фильма, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом государственного или муниципального контракта (п. 1 ч. 3 статьи);

качественные характеристики произведения литературы или искусства, качество исполнения (п. 2 ч. 3 статьи);

квалификация участников конкурса, опыт работы в соответствующей области литературы или искусства (п. 4 ч. 3 статьи).

Соответственно, для таких критериев, как сроки создания произведения литературы или искусства, сроки и место создания исполнения (п. 3 ч. 3 статьи) и цена контракта (п. 5 ч. 3 статьи), предельная значимость не установлена.

5. В ч. 5 комментируемой статьи воспроизведены положения ч. 8 ст. 28 комментируемого Закона о ранжировании конкурсной комиссией заявок на участие в конкурсе по результатам оценки и сопоставления этих заявок:

на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгодности содержащихся в них условий исполнения контракта присваивается порядковый номер;

заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения контракта, присваивается первый номер.

При этом в рассматриваемой норме предусмотрена такая важная особенность порядка ранжирования заявок на участие в конкурсе, как возможность присвоения конкурсной комиссией первого номера нескольким заявкам на участие в конкурсе. Такое право конкурсной комиссией может быть реализовано лишь при условии, что в конкурсной документации предусмотрено право заказчика заключить государственные или муниципальные контракты на создание произведений литературы или искусства с несколькими участниками размещения заказа (при этом следует иметь в виду, что согласно ч. 4 ст. 31.4 комментируемого Закона в случае, если несколько граждан планируют создание произведения литературы или искусства, исполнения, являющееся предметом контракта, совместным творческим трудом, указанные граждане подают одну заявку на участие в конкурсе и считаются одним участником размещения заказа). Речь идет о случаях проведения конкурса по нескольким лотам, о возможности чего говорится в ч. 4 ст. 31.3 комментируемого Закона.

Как установлено в ч. 5 комментируемой статьи, число заявок на участие в конкурсе, которым присвоен первый номер, не должно превышать число произведений литературы или искусства, на создание которых осуществляется размещение заказа. Иначе говоря, число таких заявок должно быть не больше числа контрактов, которые могут быть заключены в результате размещения заказа.

Статья 31.7. Последствия признания открытого конкурса несостоявшимся

Комментарий к статье 31.7

Комментируемая статья определяет последствия признания несостоявшимся открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма. В соответствии с п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ несостоявшимся признается конкурс, в котором участвовал только один участник. На основании данной нормы в комментируемой главе с учетом положений гл. 2 Закона подразумеваются следующие случаи, в которых указанный открытый конкурс признается несостоявшимся:

если по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в открытом конкурсе. В случае если конкурсной документацией предусмотрено два и более лота, конкурс признается несостоявшимся только в отношении тех лотов, в отношении которых подана только одна заявка на участие в конкурсе или не подана ни одна заявка на участие в конкурсе (ч. 11 ст. 25 и ч. 5 ст. 26 Закона, см. комментарий к ст. 31.4 Закона);

если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в конкурсе, или о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе (ч. 4 ст. 27 Закона, см. комментарий к ст. 31.5 Закона).

В ч. 7 ст. 31.4 Закона предусмотрено, что в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка и эта заявка, а также предоставленный проект произведения литературы или искусства, кинопроект, демонстрация части исполнения (если требование предоставления таких проекта, кинопроекта, демонстрации части исполнения установлено конкурсной документацией) соответствуют требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией, заказчик вправе заключить контракт с участником размещения заказа, подавшим эту заявку. Согласно ч. 3 ст. 31.5 Закона в случае, если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, то заказчик вправе заключить контракт с таким единственным участником конкурса.

В том же случае, если контракт не заключен с единственным участником конкурса либо с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе (а это может быть либо в случае, когда заказчик не воспользовался правом заключить контракт с таким участником конкурса или с таким участником размещения заказа, либо в случае, когда заказчик отказался от заключения контракта при наступлении обстоятельств, предусмотренных частью 3 ст. 9 комментируемого Закона), то подлежат применению последствия, определенные комментируемой статьей.

В частности, согласно комментируемой статье заказчик, уполномоченный орган вправе объявить о проведении повторного конкурса. В отличие от ч. 1 ст. 31 комментируемого Закона, определяющей последствия признания несостоявшимся конкурса, проводимого в общем порядке, комментируемая статья не предусматривает альтернативное право заказчика, уполномоченного органа направить документы о проведении конкурса и признании его несостоявшимся в

соответствующий орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, и не предусматривает возможности по согласованию с указанным органом принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Комментируемая статья по аналогии с нормой ч. 2 ст. 31 комментируемого Закона предусматривает для случаев проведения повторного открытого конкурса право заказчика, уполномоченного органа изменить условия конкурса. В отличие от норм ч. 4.1 ст. 21 и ч. 3 ст. 24 комментируемого Закона, регламентирующих порядок внесения изменений в извещение о проведении открытого конкурса и порядок внесения изменений в конкурсную документацию, рассматриваемая норма запрет на изменение предмета конкурса не устанавливает.

Глава 3. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗА ПУТЕМ ПРОВЕДЕНИЯ АУКЦИОНА

Статья 32. Аукцион на право заключить государственный или муниципальный контракт

Комментарий к статье 32

1. В ч. 1 комментируемой статьи определено для целей комментируемого Закона содержание понятия аукциона - второй из форм (наряду с конкурсом) такого способа размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, который предусмотрен в п. 1 ч. 1 ст. 10 данного Закона, как проведение торгов. В соответствии с ч. 2 указанной статьи проведение торгов является приоритетным способом размещения заказа, иные способы размещения заказа используются только в случаях, предусмотренных комментируемым Законом.

Как определено в рассматриваемой норме, для целей комментируемого Закона под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта. Данная норма основана на положении п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ, определяющего основное отличие аукциона от конкурса: выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Соответственно, на основе этого в ч. 1 ст. 20 комментируемого Закона определено, что для его целей под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения государственного или муниципального контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

Исключения из определения, данного в ч. 1 комментируемой статьи, - случаи, установленные частями 6.1 и 6.2 ст. 37 комментируемого Закона, - введены Законом 2007 г. N 218-ФЗ, которым и установлены данные нормы. Речь идет о следующих случаях, в которых под аукционом для целей комментируемого Закона понимаются торги, в которых победителем признается лицо, предложившее не наиболее низкую цену контракта:

если проводится аукцион на продажу права заключить государственный или муниципальный контракт после того как при проведении аукциона на право заключить контракт на оказание услуг по открытию и ведению банковских счетов, осуществлению расчетов по этим счетам цена контракта снижена до нуля. В этом случае победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену права заключить государственный или муниципальный контракт (ч. 6.1 ст. 37 Закона);

если проводится аукцион, в документации о котором указывалась общая начальная (максимальная) цена запасных частей к технике, к оборудованию (при размещении заказа на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования), начальная (максимальная) цена единицы услуги (при размещении заказа на оказание услуг связи, юридических услуг), путем снижения общей начальной (максимальной) цены запасных частей к технике, к оборудованию, предусмотренных в перечне, указанном в п. 5 ч. 4 ст. 34 Закона, начальной цены единицы услуги, указанных в документации об аукционе, на "шаг аукциона". В этом случае победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее низкую общую цену запасных частей к технике, к оборудованию, предусмотренных в перечне, указанном в п. 5 ч. 4 ст. 34 Закона, наиболее низкую цену единицы услуги (ч. 6.2 ст. 37 Закона).

Выбор формы торгов при размещении заказа - аукцион или конкурс - предопределен нормой ч. 4 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Там же предусмотрено, что перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение,

оказание которых осуществляются путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством РФ (как говорилось в комментарии к указанной статье, данный перечень утвержден распоряжением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р). В ч. 4 ст. 10 Закона также установлено, что в случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается.

Кроме того, с 1 января 2008 г. действует часть 4.1 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, в том числе автомобильных дорог общего пользования, а также временных построек, киосков, навесов и других подобных построек, для государственных или муниципальных нужд осуществляется путем проведения аукциона. Там же предусмотрено, что размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, за исключением федеральных автомобильных дорог общего пользования, осуществляется путем проведения конкурса или аукциона. Как говорилось в комментарии к указанной статье, приведенные положения не применяются в части размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту федеральных автомобильных дорог общего пользования исключительно путем проведения аукциона до 1 января 2009 г.

2. Выше говорилось (см. комментарий к ст. 10 Закона), что деление аукционов (как и конкурсов) на открытые и закрытые предусмотрено в п. 1 ст. 448 части первой ГК РФ. На данной норме ГК РФ и основано положение ч. 2 комментируемой статьи о том, что аукцион может быть открытым или закрытым. Сущностное отличие между этими видами аукционов определено в том же п. 1 ст. 448 ГК РФ: в открытом аукционе может участвовать любое лицо, в закрытом аукционе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Норма ч. 2 комментируемой статьи определяет приоритет выбора заказчиком, уполномоченным органом проведения открытого аукциона при размещении заказа. Исключительными случаями проведения закрытого аукциона является размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну (о таких сведениях см. комментарий к ст. 17.1 Закона). Необходимо иметь в виду, что изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, установлено дополнительное ограничение для проведения закрытого аукциона: составляющие государственную тайну сведения о товарах (работах, услугах), на поставку (выполнение, оказание) которых размещается заказ, должны содержаться в документации об аукционе либо в проекте государственного контракта. При невыполнении данного условия должен проводиться открытый аукцион.

Особенности проведения закрытого аукциона предусмотрены в ст. 39 комментируемого Закона, в соответствии с ч. 1 которой закрытый аукцион проводится по согласованию с уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти. Согласование проведения закрытого аукциона осуществляется в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что Положение 1997 г. об организации закупки для государственных нужд проведение закрытого аукциона вообще не предусматривало. В положениях данного документа в отношении специализированных закрытых торгов говорилось исключительно как о закрытом конкурсе (о случаях, в которых ранее предусматривалось проведение закрытого конкурса, см. комментарий к ст. 20 Закона).

3. Такой перспективный способ размещения заказа, как проведение аукциона в электронной форме, прямо назван в п. 1 ч. 1 ст. 10 комментируемого Закона.

Часть 3 комментируемой статьи устанавливает, что открытый аукцион может проводиться в электронной форме на сайте в сети Интернет только в случае, если начальная (максимальная) цена государственного или муниципального контракта (цена лота) не превышает 1 млн. руб. Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данной норме говорилось о сумме в 500 тыс. руб. С 1 января 2011 г. рассматриваемая норма будет действовать в редакции изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ, и эта редакция ограничений по цене контракта (цене лота) для проведения электронных торгов не устанавливает.

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен статьей 41 комментируемого Закона, к которой и отсылает норма ч. 3 комментируемой статьи. Необходимо иметь в виду, что с 1 января 2011 г. указанная статья в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ будет изложена полностью в новой редакции.

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлен запрет взимания с участников размещения заказа платы за участие в аукционе, за исключением платы за предоставление документации об аукционе. Данная норма, согласующаяся с положениями Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, направлена на реализацию такой из целей регулирования

комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия.

Взимание с участников размещения заказа платы за предоставление документации об аукционе в письменной форме предусмотрено нормой ч. 2 ст. 23 комментируемого Закона, к которой отсылает часть 7 ст. 34 Закона, и не является обязательным. В данной норме установлено, что размер указанной платы не должен превышать расходы заказчика, уполномоченного органа на изготовление копии документации и доставку ее лицу, подавшему соответствующее заявление, посредством почтовой связи. Там же установлено, что предоставление документации в форме электронного документа осуществляется без взимания платы. На официальном сайте документация согласно ч. 1 этой же статьи должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона в случае, если плата за предоставление документации об аукционе установлена заказчиком, уполномоченным органом, то размер, порядок и сроки внесения платы должны быть указаны в извещении о проведении открытого аукциона.

В ч. 3 ст. 41 комментируемого Закона установлено, что доступ к участию в открытом аукционе, проводимом в электронной форме на сайте в сети Интернет, осуществляется без взимания платы.

5. Часть 5 комментируемой статьи предусматривает возможность установления заказчиком, уполномоченным органом требования о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (в юридико-технических целях в комментируемом Законе обозначается сокращением "требование обеспечения заявки на участие в аукционе"). Требование обеспечения заявки на участие в аукционе является одним из защитных механизмов, применяемых в целях защиты интересов заказчиков от рисков, связанных с действиями недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении контрактов, на что обращено внимание в п. 1 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г. Близким, но в то же время самостоятельным таким механизмом является требование обеспечения исполнения контракта, которое устанавливается заказчиком, уполномоченным органом в порядке, предусмотренном пунктом 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона.

Основой для закрепления указанных механизмов - возможность установления требования обеспечения заявки на участие в аукционе и возможность или обязательность установления требования обеспечения исполнения контракта - является норма п. 4 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Как установлено данной нормой, в случае если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

В силу прямого указания в рассматриваемой норме при установлении требования обеспечения заявки на участие в аукционе размер обеспечения должен составлять 5% начальной (максимальной) цены контракта или цены лота (для сравнения: размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% такой цены). В отличие от этого размер обеспечения заявки на участие в конкурсе согласно ч. 4 ст. 20 комментируемого Закона может варьироваться в пределах 5% начальной (максимальной) цены контракта или лота. Случаев обязательного установления требования обеспечения заявки норма ч. 5 комментируемой статьи не предусматривает (в отличие от нормы п. 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона, предусматривающей обязательность установления требования обеспечения исполнения контракта, цена которого превышает 50 млн. руб.).

Как предусмотрено в ч. 5 комментируемой статьи, в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в аукционе такое требование распространяется на всех участников размещения заказа в равной мере. Это означает, что если это требование установлено, то, во-первых, никто из участников размещения заказа не может быть освобожден от необходимости внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе и, во-вторых, для всех участников размещения заказа сумма вносимых денежных средств должна быть одинаковой. Иное означало бы создание отдельным участникам размещения заказа преимущественных условий участия в аукционе, что в силу антимонопольных требований недопустимо (об антимонопольных требованиях см. ниже).

В рассматриваемой норме установлено, что требование обеспечения заявки на участие в аукционе указывается в извещении о проведении открытого аукциона и в приглашении принять участие в закрытом аукционе. Однако это является редакционной ошибкой, допущенной при принятии Закона 2007 г. N 218-ФЗ. Данным Законом внесены изменения, согласно которым такое требование указывается в документации об аукционе, но ошибочно указано, что эти изменения, как и другие изменения, внесенные Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 5 комментируемой статьи (см. ниже), вступают в силу только с 1 января 2011 г. Пункт 6, предусматривающий, что в извещении о

проведении открытого аукциона указываются сведения об обеспечении заявки на участие в аукционе, исключен из ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона еще в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ. Этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона включен пункт 8, устанавливающий, что размер обеспечения заявки на участие в аукционе, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизиты счета для перечисления указанных денежных средств в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в аукционе должны быть указаны в документации об аукционе.

Для внесения денежных средств в качестве обеспечения на участие в аукционе при размещении заказа для федеральных нужд используются лицевые счета, открытые федеральным бюджетным учреждениям в территориальных органах Федерального казначейства, о чем подробнее говорилось в комментарии к ст. 20 Закона.

Невнесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в документации об аукционе, в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 12 комментируемого Закона является основанием для отказа в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе.

При проведении аукциона в электронной форме требование обеспечения заявки на участие в аукционе согласно ч. 5 комментируемой статьи не устанавливается. Необходимо обратить внимание на то, что данное положение действует только до 1 января 2011 г. С указанный даты вступят в силу изменения, внесенные Законом 2007 г. N 218-ФЗ, согласно которым заказчиком, уполномоченным органом может быть установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения участия в открытом аукционе в электронной форме (также в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта или цены лота). Однако указанное требование может быть установлено только в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) будет превышать 1 млн. руб.

6. Часть 6 комментируемой статьи устанавливает запрет каких-либо переговоров заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или аукционной комиссии с участником размещения заказа при проведении аукциона. Это согласуется со ст. 35 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, согласно которой между закупающей организацией и поставщиком (подрядчиком) не ведется никаких переговоров в отношении тендерной заявки, представленной данным поставщиком (подрядчиком).

Данный запрет направлен на обеспечение требований п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которым при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в т.ч.:

координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;

создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в т.ч. путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В ч. 6 комментируемой статьи также предусмотрено возможное последствие нарушения установленного в ней запрета: аукцион может быть признан недействительным по иску заинтересованного лица в порядке, предусмотренном законодательством РФ. Данное положение согласуется с нормой ч. 4 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой нарушение правил, установленных указанной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в т.ч. по иску антимонопольного органа.

В ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона установлено, что нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления. С учетом данной нормы в ч. 6 комментируемой статьи, по сути, речь идет лишь о прямо установленном основании для признания судом торгов недействительными.

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона. Здесь же следует отметить лишь то, что ФАС России одновременно является и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу), и антимонопольным органом (п. 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331).

Статья 33. Извещение о проведении открытого аукциона

Комментарий к статье 33

1. Согласно п. 2 ст. 448 части первой ГК РФ извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения. При этом сделана оговорка "если иное не предусмотрено законом". Соответственно, в рамках данного изъятия в ч. 1 комментируемой статьи установлен меньший минимальный срок до проведения аукциона, за который должно быть сделано извещение о проведении открытого аукциона (следует отметить, что извещение о проведении открытого конкурса согласно ч. 1 ст. 21 комментируемого Закона должно быть сделано не менее чем за 30 дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе).

В ч. 1 комментируемой статьи также определен способ, которым заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией должно быть сделано извещение о проведении открытого аукциона: извещение подлежит опубликованию в официальном печатном издании и размещению на официальном сайте (об официальном печатном издании и об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). В соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона, является датой начала срока подачи заявок на участие в аукционе.

Необходимо иметь в виду, что с 1 января 2011 г. в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из норм комментируемой статьи будут исключены положения об опубликовании соответствующих сведений в официальном печатном издании (при этом следует отметить, что положение ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона о том, что высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией определяется официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, действует только до 1 января 2010 г.; кроме того, этим же Законом введена норма ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится; см. комментарий к указанным статьям).

Извещение о проведении закрытого аукциона согласно ч. 3 ст. 39 комментируемого Закона опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежит.

2. Часть 2 комментируемой статьи в части порядка опубликования и размещения извещения о проведении открытого аукциона отсылает к нормам ч. 2 и ч. 3 ст. 21 комментируемого Закона, определяющим порядок опубликования и размещения извещения о проведении открытого конкурса. Это означает, в частности, что:

при проведении открытого аукциона на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд муниципальный заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация в срок, установленный в ч. 1 комментируемой статьи, размещают также на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено муниципальное образование, извещение о проведении такого открытого аукциона (ч. 2 ст. 21). Требование данной нормы автоматически выполняется в том случае, когда у муниципального образования нет официального сайта и муниципальный заказчик, как это предусмотрено в ч. 2 ст. 16 комментируемого Закона, размещает информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование. Поскольку в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. будет действовать новая редакция ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона, не предусматривающая обязательности определения официальных сайтов субъектов РФ и муниципальных образований, с 1 января 2011 г. согласно этому же Закону 2007 г. N 218-ФЗ утратит силу как часть 2 ст. 21 комментируемого Закона, так и часть 2 комментируемой статьи;

заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация также вправе опубликовать извещение о проведении открытого аукциона в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации, при условии, что такие опубликование и размещение не могут осуществляться вместо обязательных опубликования и размещения, т.е. опубликования и размещения предусмотренных в ч. 1 комментируемой статьи и ч. 2 ст. 21 Закона (ч. 3 ст. 21). С учетом того что согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ часть 2 комментируемой статьи с 1 января 2011 г. утрачивает силу, приведенное положение ч. 3 ст. 21 комментируемого Закона теряет с этой же даты свой нормативный правовой характер для порядка опубликования и размещения извещения о проведении открытого аукциона. Впрочем, по сути, это ничего не меняет, т.к., во-первых, запрет на опубликование извещения о проведении открытого

аукциона в любых средствах массовой информации не установлен и, во-вторых, требование обязательного размещения на официальном сайте такого извещения на затронуто.

3. В ч. 3 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в извещении о проведении открытого аукциона. Данная норма основана на положении п. 2 ст. 448 части первой ГК РФ, в соответствии с которым извещение о проведении торгов должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в т.ч. об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. Там же, в п. 2 ст. 448 ГК РФ предусмотрено, что в случае если предметом торгов является только право на заключение договора, то в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Определенный нормой ч. 3 комментируемой статьи перечень претерпел существенные изменения в связи с принятием Закона 2007 г. N 53-ФЗ. Эти изменения предопределены изменившимися в соответствии с этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ требованиями к содержанию документации об аукционе (см. комментарий к ст. 34 Закона). В частности, из рассматриваемой нормы исключены следующие позиции, которые включены в норму ч. 4 ст. 34 Закона, определяющую перечень сведений документации об аукционе (либо содержались в данной норме, но изменены):

место, порядок, даты начала и окончания подачи заявок на участие в аукционе (п. 3);

место, день и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе (п. 4);

размер обеспечения заявки на участие в аукционе (п. 6);

размер обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 7).

Законом 2007 г. N 53-ФЗ внесены изменения и в другие позиции перечня, определенного частью 3 комментируемой статьи. В частности, в п. 2 ранее говорилось о величине понижения начальной цены контракта ("шаге аукциона"), а из п. 5 исключено упоминание о порядке проведения аукциона.

Кроме того, в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ изменилось положение, отсылающее к положениям ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона (ранее в ч. 3 комментируемой статьи указывалось на п. п. 1 - 7 и 12 данной нормы) о перечне сведений, которые должны содержаться в извещении о проведении открытого конкурса. Как говорилось в комментарии к указанной статье, определенный нормой ч. 4 ст. 21 Закона перечень также претерпел существенные изменения в связи с принятием Закона 2007 г. N 53-ФЗ (кроме того, редакционные правки внесены Законом 2007 г. N 218-ФЗ).

Соответственно, в извещении о проведении открытого аукциона должны быть указаны следующие сведения, которые согласно ч. 4 ст. 21 Закона подлежат указанию в извещении о проведении открытого конкурса:

форма торгов (п. 1 ч. 4 ст. 21);

наименование, место нахождения, почтовый адрес и адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации (п. 2 ч. 4 ст. 21);

предмет государственного или муниципального контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, объем работ, услуг (п. 4 ч. 4 ст. 21);

место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (п. 5 ч. 4 ст. 21);

преимущества, предоставляемые осуществляющим производство товаров, выполнение работ, оказание услуг учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и (или) организациям инвалидов, если такие преимущества установлены заказчиком, уполномоченным органом (п. 12 ч. 4 ст. 21). В данной норме предусмотрено, что при этом заказчик, уполномоченный орган вправе устанавливать преимущества указанным категориям лиц в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% в порядке и в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленными Правительством РФ. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 21 Закона), сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет, т.к. такой нормативный правовой акт предусмотрен изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ. Существует лишь упоминаемое выше Постановление Правительства РФ от 30 ноября 2006 г. N 734 "О предоставлении преимуществ учреждениям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов, участвующим в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (см. комментарий к ст. 14 Закона).

Необходимо иметь в виду, что согласно ч. 6 ст. 34 комментируемого Закона сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона, должны соответствовать сведения, содержащиеся в документации об аукционе.

3.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 3.1 комментируемой статьи предусматривает право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в извещение о проведении открытого аукциона, а также регламентирует процедуру внесения таких изменений. Положения рассматриваемой нормы во многом аналогичны положениям ч. 9 ст. 34 комментируемого Закона, предусматривающими право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в документацию об аукционе, а также регламентирующими процедуру внесения таких изменений.

Решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона может быть принято не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе (решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого конкурса согласно ч. 4.1 ст. 21 комментируемого Закона также может быть принято не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе). После принятия данного решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны соответственно в течение 5 рабочих дней и в течение 1 дня опубликовывать и разместить такие изменения в порядке, установленном для опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона. Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. из норм комментируемой статьи будут исключены положения о необходимости опубликования соответствующих сведений в официальном печатном издании.

При этом срок подачи заявок на участие в аукционе подлежит продлению. Продлен этот срок должен быть таким образом, чтобы со дня опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе такой срок составлял не менее чем 15 дней (при внесении изменений в извещение о проведении конкурса - не менее чем 20 дней, часть 4.1 ст. 21 комментируемого Закона).

Изменять предмет аукциона при внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона запрещено. Это означает, что при необходимости изменения предмета аукциона заказчик, уполномоченный орган могут лишь воспользоваться правом отказа от проведения аукциона в порядке, установленном частью 4 комментируемой статьи.

4. Часть 4 комментируемой статьи предусматривает возможность отказа заказчика, уполномоченного органа, официально опубликовавших и разместивших на официальном сайте извещение о проведении открытого аукциона, от его проведения, а также регламентирует процедуру такого отказа и его последствия.

Отказ от проведения открытого аукциона согласно рассматриваемой норме может быть осуществлен не позднее чем за 10 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе (отказ от проведения открытого конкурса согласно ч. 5 ст. 21 комментируемого Закона может быть осуществлен не позднее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе). В п. 3 ст. 448 части первой ГК РФ установлено, что организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за 3 дня до проведения аукциона. При этом сделана оговорка "если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов". Соответственно, в рамках данного изъятия рассматриваемой нормой установлена возможность отказа от проведения аукциона в более короткий срок до проведения аукциона.

В п. 3 ст. 448 ГК РФ также установлено, что в случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытого аукциона обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17.2 Закона), понятие реального ущерба определено в п. 2 ст. 15 части первой ГК РФ: расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

Заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны опубликовать и разместить извещение об отказе от проведения открытого аукциона в порядке, установленном для официального опубликования и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона. Данные обязанности подлежат исполнению в течение 5 рабочих дней и 2 дней со дня принятия заказчиком, уполномоченным органом решения об отказе от проведения открытого аукциона (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. из норм комментируемой статьи будут исключены положения о необходимости опубликования соответствующих сведений в официальном печатном издании.

Кроме того, в течение 2 рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого аукциона (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ) должны быть направлены соответствующие уведомления всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукциона.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган обязаны возвратить участникам размещения заказа денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого аукциона (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Статья 34. Документация об аукционе

Комментарий к статье 34

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи на субъектов, осуществляющих функции по размещению заказа путем проведения аукциона (как открытого, так и закрытого) на право заключить государственный или муниципальный контракт, возлагается обязанность разработки и утверждения документации об аукционе.

Такими субъектами являются государственные и муниципальные заказчики, а также уполномоченные органы. Соответственно, указанные субъекты разрабатывают и утверждают документацию об аукционе. В ч. 1 ст. 6 комментируемого Закона, определяющей функции по размещению заказа, для осуществления которых заказчиком или уполномоченным органом может привлекаться специализированная организация, прямо предусмотрено, что в эти функции может входить и разработка документации об аукционе. Соответственно, документация об аукционе может разрабатываться и специализированной организацией. Однако в силу указанной нормы и нормы ч. 1 комментируемой статьи утверждается документация об аукционе заказчиком или уполномоченным органом, которым привлечена данная специализированная организация.

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет общие требования к содержанию документации об аукционе, которые ограничены в ч. 2.1 и ч. 3.1 и детализированы в ч. ч. 3, 3.2 и 4 данной статьи. Так, документация об аукционе должна содержать установленные заказчиком, уполномоченным органом:

требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг;

требования к безопасности товара, работ, услуг;

требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара;

требования к размерам, упаковке, отгрузке товара;

требования к результатам работ;

иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Как следует из разъяснений, данных в п. 4 письма Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г., если заявка на участие в аукционе, поступившая от участника размещения заказа, содержит сведения о предлагаемых товарах, работах, услугах, которые не соответствуют каким-либо требованиям и показателям, установленным в документации об аукционе, такая заявка отклоняется аукционной комиссией на этапе рассмотрения заявок на участие в аукционе как несоответствующая требованиям документации об аукционе. В этой связи Минэкономразвития России предписало учитывать, что от того, насколько ответственно, обоснованно и внимательно заказчик, уполномоченный орган устанавливает в документации об аукционе вышеуказанные требования и показатели, в большой степени зависят итоги аукционов и последующее исполнение контрактов. Там же указано, что вышеуказанные положения Закона позволяют заказчикам, уполномоченным органам путем правильной подготовки документации об аукционе гарантировать поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг), качество которых соответствует (или превышает) требованиям заказчика, уполномоченного органа.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 2 комментируемой статьи дополнена положением, согласно которому при проведении аукциона на право заключить контракт на поставку полиграфической продукции, геральдических знаков, официальных символов, знаков отличия и различия, наград, форменной одежды, жетонов и удостоверений, сувенирной продукции в документации об аукционе может быть установлено требование о соответствии поставляемых товаров образцу или макету товара либо изображению товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении. Данное положение детализировано изменениями, внесенными этим же Законом в ряд других норм комментируемой статьи (см. ниже).

2.1. В развитие нормы ч. 4 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которой кроме указанных в ч. ч. 1 - 3 данной статьи требований Правительство РФ, заказчик, уполномоченный

орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, в комментируемую статью Законом 2007 г. N 53-ФЗ введена часть 2.1, запрещающая включать в документацию об аукционе указанные в ней требования к участнику размещения заказа.

Рассматриваемая норма запрещает включать в документацию об аукционе как прямо, так и косвенно (в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) такие требования к участнику размещения заказа, как:

требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы;

требования к деловой репутации участника размещения заказа;

требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта.

Установленный частью 2.1 комментируемой статьи запрет не распространяется на случаи, когда возможность установления указанных в ней требований к участнику размещения заказа предусмотрена комментируемым Законом. Речь идет о том, что в ч. 1 ст. 11 Закона установлены обязательные требования к участникам размещения заказа, части 2 и 2.1 статьи предусматривают возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом, а часть 3 статьи предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены (и они установлены) Правительством РФ.

3 - 3.1. В отличие от нормы ч. 3 ст. 22 комментируемого Закона, запрещающей включать в конкурсную документацию указание на товарные знаки, часть 3 комментируемой статьи допускает возможность включать в документацию об аукционе указание на товарные знаки. Но при этом установлено, что товарные знаки, указываемые в документации об аукционе, должны сопровождаться словами "или эквивалент". Эквивалентность же товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи. В случаях несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, указание на товарные знаки в документацию об аукционе включаться не может.

Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 3 комментируемой статьи говорилось о том, что документация об аукционе может содержать указание не только на товарные знаки, но и на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя (которые должны были сопровождаться словами "или эквивалент"; также за исключением случаев несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, знаки обслуживания, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком).

Введенная же Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3.1 комментируемой статьи, направленная на реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, запрещает включать в документацию об аукционе:

указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 3 Закона), данные объекты согласно п. 1 ст. 1225 части четвертой ГК РФ относятся к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности);

требования к товару, его производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

3.2. В ч. 3.2 комментируемой статьи, также введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, для случаев проведения аукциона на право заключить контракт на поставку печатных изданий предусмотрено, что в документацию об аукционе может быть включено указание на наименование печатного издания, автора (при его наличии). Во избежание неопределенности установлено, что при этом слова "или эквивалент" не используются.

4. В ч. 4 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в документации об аукционе. Данный перечень претерпел существенные изменения в связи с принятием Законов 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ.

Прежде всего, Законом 2007 г. N 53-ФЗ в перечень включены позиции, которые ранее содержались в определенном в ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона перечне сведений, которые

ранее подлежали указанию в извещении о проведении открытого аукциона. В частности, в ч. 4 комментируемой статьи включены следующие позиции:

величина понижения начальной цены контракта ("шаг аукциона") (п. 4.2);

место, день и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе (п. 4.3);

место, дата и время проведения аукциона (п. 4.4);

размер обеспечения заявки на участие в аукционе, срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизиты счета для перечисления указанных денежных средств в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в аукционе (п. 8);

размер обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 9).

Последняя из указанных позиций предусматривалась ранее в п. 7 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона. В указанной норме устанавливалось, что размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% начальной цены контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона. Данное положение Законом 2007 г. N 53-ФЗ воспроизведено в п. 9 ч. 4 комментируемой статьи, но при этом предусмотрена обязательность установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения исполнения контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 50 млн. руб. Требование обеспечения исполнения контракта в этом случае должно быть установлено в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). Законом 2007 г. N 218-ФЗ рассматриваемая норма дополнена положением, согласно которому в случае, если размер аванса превышает 30% начальной (максимальной) цены контракта, то требование обеспечения исполнения контракта должно быть установлено в размере, не превышающем на 20% размер аванса, но не менее чем размер аванса.

Законом 2007 г. N 218-ФЗ также введен ряд позиций, предопределенных изменениями, внесенными данным Законом в иные положения комментируемого Закона. В частности, введены следующие позиции:

изображение товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении - в случае если в документации об аукционе содержится требование о соответствии поставляемого товара изображению товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении (п. 1.1);

изображение товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении, а также место, даты начала и окончания, порядок и график осмотра участниками размещения заказа образца или макета товара, на поставку которого размещается заказ, - в случае если в документации об аукционе содержится требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого размещается заказ, и такой образец или макет не может быть приложен к документации об аукционе (п. 1.2);

цена единицы услуги и (или) работы - в случае если при проведении аукциона на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования заказчик, уполномоченный орган не могут определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию и необходимый объем услуг и (или) работ (п. 4.5);

перечень запасных частей к технике, к оборудованию с указанием начальной (максимальной) цены каждой такой запасной части к технике, к оборудованию - в случае если при проведении аукциона на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, необходимый объем работ, услуг (новая редакция п. 5, ранее в нем говорилось о таких сведениях, как возможность электронной формы участия в аукционе);

сведения о возможности заказчика увеличить количество поставляемого товара при заключении контракта в соответствии с ч. 6.5 ст. 9 комментируемого Закона (новый п. 10).

Законами 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ также внесены ряд изменений в другие позиции перечня, определенного частью 4 комментируемой статьи. Данные изменения предопределены изменениями, внесенными этим же Законами в иные положения комментируемого Закона. Наряду с прочим в положения рассматриваемого перечня внесены изменения, предопределенные введенной Законом 2007 г. N 53-ФЗ частью 2.1 ст. 10 комментируемого Закона, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Кроме того, в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ изменилось положение, отсылающее к положениям ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона (ранее в ч. 4 комментируемой статьи указывалось

на п. п. 2 - 7 и 10 данной нормы) о перечне сведений, которые должны содержаться в конкурсной документации. Как говорилось в комментарии к указанной статье, определенный нормой ч. 4 ст. 22 Закона перечень также претерпел существенные изменения в связи с принятием Законов 2007 г. N 53-ФЗ и 218-ФЗ.

Соответственно, в документации об аукционе должны быть указаны следующие сведения, которые согласно ч. 4 ст. 22 Закона подлежат указанию в конкурсной документации:

требования к описанию участниками размещения заказа поставляемого товара, который является предметом конкурса, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом конкурса, их количественных и качественных характеристик (п. 2 ч. 4 ст. 22);

требования к сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работ, услуг, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара (при необходимости) (п. 3 ч. 4 ст. 22);

место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (п. 4 ч. 4 ст. 22);

форма, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг (п. 4.2 ч. 4 ст. 22);

источник финансирования заказа (п. 4.3 ч. 4 ст. 22);

порядок формирования цены контракта (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) (п. 5 ч. 4 ст. 22);

перечень запасных частей к технике, к оборудованию с указанием начальной (максимальной) цены каждой такой запасной части к технике, к оборудованию - в случае если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, необходимый объем работ, услуг (п. 5.1 ч. 4 ст. 22);

сведения о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиками (исполнителями, подрядчиками) (п. 6 ч. 4 ст. 22);

порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю, установленного Банком России и используемого при оплате заключенного государственного или муниципального контракта (п. 7 ч. 4 ст. 22);

требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со ст. 11 комментируемого Закона (п. 10 ч. 4 ст. 22).

Необходимо иметь в виду, что ряд положений ч. 4 комментируемой статьи имеют самостоятельное значение. Самостоятельное в том смысле, что предназначение данных положений не ограничивается определением тех сведений, которые должны быть указаны в документации об аукционе. Речь, в частности, идет о положении п. 2, согласно которому датой начала срока подачи заявок на участие в аукционе является день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона, и положении п. 6, согласно которому срок, в течение которого победитель аукциона должен подписать проект государственного или муниципального контракта, должен составлять не менее чем 10 дней со дня подписания протокола аукциона. К этой же группе относятся рассмотренные выше положения п. 9 ч. 4 комментируемой статьи.

4.1. Выше говорилось, что Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 2 комментируемой статьи дополнена положением, согласно которому при проведении аукциона на право заключить контракт на поставку полиграфической продукции, геральдических знаков, официальных символов, знаков отличия и различия, наград, форменной одежды, жетонов и удостоверений, сувенирной продукции в документации об аукционе может быть установлено требование о соответствии поставляемых товаров образцу или макету товара либо изображению товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении.

Соответственно, этим же Законом в комментируемую статью включена часть 4.1, предусматривающая, что при установлении в документации об аукционе требования о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого размещается заказ, к документации об аукционе может быть приложен такой образец или макет товара. Такой образец или макет товара в силу прямого указания в новой норме является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В случае если такой образец или макет не может быть приложен к документации об аукционе, то согласно введенному тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ пункту 1.2 ч. 4 комментируемой статьи в документации об аукционе должны быть указаны место, даты начала и окончания, порядок и график осмотра участниками размещения заказа образца или макета товара. Проведение такого осмотра регламентировано частью 5.1 комментируемой статьи (см. ниже).

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи к документации об аукционе в обязательном порядке должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта.

Дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 53-ФЗ, уточнено, что проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Как говорилось выше, введенной этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ частью 2.1 ст. 10 комментируемого Закона предусмотрено, что при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт. Соответственно, этим же Законом часть 5 комментируемой статьи дополнена положением, согласно которому в случае проведения аукциона по нескольким лотам к документации об аукционе должны быть приложены проекты контрактов в отношении каждого лота, которые являются неотъемлемой частью документации об аукционе.

5.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 5.1 комментируемой статьи регламентирует проведение осмотра участниками размещения заказа образца или макета товара, на поставку которого размещается заказ, в случае, если в документации об аукционе содержится требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого размещается заказ, и такой образец или макет не может быть приложен к документации об аукционе:

заказчик, уполномоченный орган или специализированная организация обязаны организовать проведение осмотра участниками размещения заказа такого образца или макета товара в соответствии с датами, временем, графиком, указанными в документации об аукционе (как говорилось выше, такие сведения подлежат включению в документацию об аукционе в соответствии с введенным тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ пунктом 1.2 ч. 4 комментируемой статьи);

проведение такого осмотра должно осуществляться не реже чем через каждые 5 рабочих дней с даты размещения извещения о проведении аукциона на официальном сайте, но не позднее чем за 2 рабочих дня до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе (очевидно, имелось в виду - до дня начала рассмотрения заявок на участие в аукционе);

осмотр проводится без взимания платы. Данное положение закреплено в развитие нормы ч. 4 ст. 32 комментируемого Закона, согласно которой взимание с участников размещения заказа платы за участие в аукционе не допускается (за исключением платы за предоставление документации об аукционе в случаях, предусмотренных данным Законом).

6. В силу прямого указания в ч. 6 комментируемой статьи сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона. В этой связи следует отметить, что в ч. 3.1 ст. 33 комментируемого Закона предусмотрена возможность внесения заказчиком, уполномоченным органом изменений в извещение о проведении открытого аукциона (не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе; при этом срок подачи заявок на участие в аукционе должен быть продлен). Там же установлено, что изменение предмета аукциона не допускается.

7. В части определения порядка предоставления участникам размещения заказа документации об аукционе норма ч. 7 комментируемой статьи отсылает к порядку предоставления конкурсной документации, установленному в ст. 23 комментируемого Закона.

Прежде всего, это означает, что в случае проведения открытого аукциона заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация согласно ч. 1 ст. 23 Закона и ч. 7 комментируемой статьи обязаны обеспечить размещение документации об аукционе на официальном сайте одновременно с размещением извещения о проведении открытого аукциона (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона), в соответствии с ч. 1 ст. 33 Закона - не менее чем за 20 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе. В силу указания в ч. 1 ст. 23 Закона документация об аукционе должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы.

Исходя из норм ч. ч. 2 - 4 ст. 23 Закона и ч. 7 комментируемой статьи непосредственно предоставление участникам размещения заказа документации об аукционе осуществляется в следующем порядке:

со дня опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона заказчик, уполномоченный орган на основании заявления любого заинтересованного лица, поданного в письменной форме, в т.ч. в форме электронного документа, в течение 2 рабочих дней со дня получения соответствующего заявления обязаны предоставить такому лицу документацию об аукционе в порядке, указанном в извещении о проведении открытого аукциона. При этом документация об аукционе предоставляется в письменной форме после внесения участником размещения заказа платы за предоставление документации об аукционе, если такая плата установлена заказчиком, уполномоченным органом и указание об этом содержится в извещении о проведении открытого аукциона, за исключением случаев предоставления документации об аукционе в форме электронного документа. Размер указанной платы не должен превышать расходы заказчика, уполномоченного органа на изготовление копии документации об аукционе и доставку ее лицу, подавшему указанное

заявление, посредством почтовой связи. Предоставление документации об аукционе в форме электронного документа осуществляется без взимания платы;

предоставление документации об аукционе до опубликования и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона не допускается;

документация об аукционе, размещенная на официальном сайте, должна соответствовать документации об аукционе, предоставляемой в указанном выше порядке.

С учетом ч. 5 ст. 23 Закона и ч. 7 комментируемой статьи в случае нарушения указанных выше требований открытый аукцион может быть признан недействительным в установленном законодательством РФ порядке (о таком порядке см. комментарий к ст. 23 Закона).

Согласно ч. 3 ст. 39 комментируемого Закона документация о закрытом аукционе, изменения, внесенные в нее, опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат. В ч. 4 указанной статьи установлено, что при проведении закрытого аукциона предоставлять документацию об аукционе, изменения, внесенные в нее, в форме электронных документов не допускается.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка предоставления документации об аукционе.

8 - 9. Определяя порядок разъяснения положений документации об аукционе и внесения в нее изменений, часть 8 комментируемой статьи отсылает к ст. 24 комментируемого Закона, в которой установлен порядок разъяснения положений конкурсной документации и внесения в нее изменений.

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 8 комментируемой статьи дополнена положением, согласно которому при осуществлении разъяснения положений документации об аукционе и внесения в нее изменений подлежат учету особенности, определенные частью 9, включенной в комментируемую статью этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ.

Соответственно, исходя из норм ч. ч. 1 - 2 ст. 24 Закона и ч. 8 комментируемой статьи при осуществлении разъяснения положений документации об аукционе подлежат применению следующие положения:

любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме, в т.ч. в форме электронного документа, заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений документации об аукционе;

в течение 2 рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязаны направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений документации об аукционе, если указанный запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за 5 дней до дня окончания подачи заявок на участие в аукционе;

в течение 1 дня со дня направления разъяснения положений документации об аукционе по запросу участника размещения заказа такое разъяснение должно быть размещено заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос;

разъяснение положений документации об аукционе не должно изменять ее суть.

Согласно ч. 3 ст. 39 комментируемого Закона разъяснения документации о закрытом аукционе опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат. В соответствии с ч. 4 указанной статьи при проведении закрытого аукциона направлять запросы о разъяснениях положений документации об аукционе и предоставлять такие разъяснения в форме электронных документов не допускается. Там же предусмотрено, что разъяснения положений документации об аукционе должны быть доведены в письменной форме заказчиком, уполномоченным органом до сведения всех участников размещения заказа, которым предоставлена документация об аукционе, с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка разъяснения документации об аукционе.

Положения ч. 9 комментируемой статьи, во многом аналогичные положениям ч. 3 ст. 24 Закона о внесении изменений в конкурсную документацию, предусматривают право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в документацию об аукционе, а также регламентируют процедуру внесения таких изменений.

Решение о внесении изменений в документацию об аукционе может быть принято заказчиком, уполномоченным органом как по собственной инициативе, так и в соответствии с запросом участника размещения заказа о разъяснении положений документации об аукционе.

Решение о внесении изменений в документацию об аукционе может быть принято не позднее чем за 5 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе. После принятия данного решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны:

во-первых, соответственно в течение 5 рабочих дней и в течение 1 дня опубликовывать и разместить такие изменения в порядке, установленном для опубликования в официальном

печатном издании и размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона (о таком порядке см. комментарий к ст. 33 Закона);

во-вторых, в течение 2 рабочих дней направить такие изменения заказными письмами или в форме электронных документов всем участникам размещения заказа, которым была предоставлена документация об аукционе.

При внесении изменений в документацию об аукционе срок подачи заявок на участие в аукционе подлежит продлению. Продлен этот срок должен быть таким образом, чтобы со дня опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте внесенных изменений в документацию об аукционе до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе такой срок составлял не менее чем 15 дней.

Поскольку с 1 января 2011 г. согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ из нормы ч. 1 ст. 33 комментируемого Закона будет исключено требование опубликования извещения о проведении открытого аукциона в официальном печатном издании, в соответствии с этим же Законом с указанной даты из нормы ч. 9 комментируемой статьи также будет исключено положение, касающееся такого опубликования.

Изменять предмет аукциона при внесении изменений в документацию об аукционе запрещено. Данное положение означает, что при необходимости изменения предмета аукциона заказчик, уполномоченный орган могут лишь воспользоваться правом отказа от проведения аукциона в порядке, установленном частью 4 ст. 33 комментируемого Закона.

Статья 35. Порядок подачи заявок на участие в аукционе

Комментарий к статье 35

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи для участия в аукционе необходима подача заявки на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Требование об обязательности указания в документации об аукционе порядка, места, даты начала и даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе закреплено в п. 2 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона. В указанной норме прямо установлено, что датой начала срока подачи заявок на участие в аукционе является день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона (об опубликовании и размещении извещения о проведении аукциона см. комментарий к ст. 33 Закона). Там же указано, что дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе устанавливается в соответствии с частью 6 комментируемой статьи (см. ниже).

Выше говорилось, что в соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона в ранее действовавшей редакции сведения о месте, порядке, датах начала и окончания подачи заявок на участие в аукционе подлежали указанию в извещении о проведении открытого аукциона. Однако согласно Закону 2007 г. N 53-ФЗ данная норма утратила силу. Соответственно, этим же Законом в ч. 1 комментируемой статьи внесено изменение, согласно которому заявка на участие в аукционе подается в срок, установленный документацией об аукционе, а не извещением о проведении открытого аукциона, как это предусматривалось ранее.

Следует отметить, что в ч. 8 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за сокращение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа сроков подачи заявок на участие в аукционе, за исключением случаев, если законодательством о размещении заказов допускается сокращение указанных сроков.

Требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе (в т.ч. заявки, подаваемой в форме электронного документа) и инструкция по ее заполнению должны быть указаны в документации об аукционе в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона. В указанной норме прямо указано, что данные требования должны соответствовать положениям ч. 2 и ч. 3 комментируемой статьи.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений и документов (копий документов), которые должна содержать заявка на участие в аукционе.

Сведения и документы в данном перечне сгруппированы в три пункта:

1) сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку.

Форма выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ) приведена в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438, а форма выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) - в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630.

Требование о том, что указанные выписки должны быть получены не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона, введено Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Однако это не означает, что участнику размещения заказа необходимо заранее побеспокоиться о получении выписки. Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" в названные выше Правила внесены изменения, согласно которым такие выписки в обязательном порядке выдаются при внесении записи в ЕГРЮЛ или ЕГРИП, в т.ч. при регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя, при внесении изменений в учредительные документы юридического лица, при внесении изменений в сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ, ЕГРИП.

В отношении документов, удостоверяющих личность, следует отметить, что в соответствии со ст. 10 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" документом, удостоверяющим гражданство России, является паспорт гражданина России или иной основной документ, содержащие указание на гражданство лица. Там же установлено, что виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина России, определяются федеральным законом. Согласно ст. 7 Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" основными документами, удостоверяющими личность гражданина России, по которым граждане России осуществляют выезд из России и въезд в Россию, признаются: паспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт, паспорт моряка (удостоверение личности моряка).

Виды документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, определяются в зависимости от того, о каком представителе идет речь. От имени участника размещения заказа - юридического лица действовать может законный или уполномоченный представитель данного юридического лица, а от имени участника размещения заказа - физического лица (в т.ч. индивидуального предпринимателя) - сам гражданин или его уполномоченный представитель. О видах документов, подтверждающих полномочия представителя участника размещения заказа см. комментарий к ст. 58 Закона;

2) сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, заявка на участие в аукционе должна также содержать копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к таким товару, работам, услугам. Исходя из определения понятия "подтверждение соответствия", данного в ст. 2 Федерального закона "О техническом регулировании" (в ред. Федерального закона от 1 мая 2007 г. N 65-ФЗ), речь идет о документальном удостоверении соответствия продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров. В соответствии с дополнением, внесенным в п. 2 ч. 2 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством РФ такие документы передаются вместе с товаром;

3) документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе, или копии таких документов.

Согласно п. 8 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона в случае установления заказчиком, уполномоченным органом требования обеспечения заявки на участие в аукционе документация об аукционе должна содержать сведения о размере обеспечения заявки на участие в аукционе, сроке и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, реквизитах счета для перечисления указанных денежных средств.

Как говорилось выше, в ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона установлены обязательные требования к участникам размещения заказа, части 2 и 2.1 указанной статьи предусматривают возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены заказчиком, уполномоченным органом, а часть 3 этой же статьи предусматривает возможные требования к участникам размещения заказа, которые могут быть установлены (и они установлены) Правительством РФ. При этом в ч. 4 ст. 11 Закона прямо предусмотрено, что иные требования к участникам размещения заказа установлены быть не могут. В случае если заказчиком, уполномоченным органом не установлены требования, указанные в ч. 2 и 2.1 данной статьи, то несоответствие участника размещения заказа этим требованиям значения не имеет и повлечь отказ в допуске к участию в торгах не может (см. комментарий к указанной статье).

Пункт 3 ч. 2 комментируемой статьи устанавливает необходимость включения в заявку на участие в аукционе документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа только требованиям установленным: в п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона - в случае если в соответствии с

законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, и такие товары, работы, услуги являются предметом аукциона; в п. 1 ч. 2 и ч. 2.1 ст. 11 Закона - в случае если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом; в ч. 3 ст. 11 Закона - в случае если такое требование установлено Правительством РФ (а предусмотренное в данной норме требование Правительством РФ установлено).

В отношении же требований, указанных в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона, часть 6 данной статьи предусматривает полномочия заказчика, уполномоченного органа, аукционной комиссии проверять соответствие участников размещения заказа таким требованиям. Там же установлено, что при этом заказчик, уполномоченный орган, аукционная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

3. В ч. 3 комментируемой статьи прямо установлено, что заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация, аукционная комиссия не вправе требовать от участника размещения представления в рамках подачи заявки на участие в аукционе иных сведений и документов, нежели предусмотренных в ч. 2 данной статьи. Данный запрет дополняется приведенным выше положением ч. 6 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которому запрещено возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 указанной статьи.

4. Часть 4 комментируемой статьи предусматривает две возможные формы подачи заявки на участие в аукционе:

в письменной форме. В отличие от нормы ч. 2 ст. 25 комментируемого Закона, устанавливающей, что заявка на участие в конкурсе в письменной форме подается в запечатанном конверте, необходимость запечатывания заявок на участие в аукционе в конверты не предусмотрена, на что обращено внимание в п. 8 письма Минэкономразвития России от 25 мая 2006 г.;

в форме электронного документа. С учетом нормы ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона речь идет о подаче в информационной системе общего пользования заявки на участие в аукционе в форме электронного документа, подписанного в соответствии с нормативными правовыми актами РФ. Как говорилось выше, это означает подписание электронного документа электронной цифровой подписью (см. комментарий к указанной статье). Согласно ч. 4 ст. 39 комментируемого Закона при проведении закрытого аукциона представлять заявки на участие в аукционе в форме электронных документов не допускается.

Для тех случаев, когда заявка на участие в аукционе подается в форме электронного документа, часть 4 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган подтвердить получение заявки в течение 1 рабочего дня со дня ее получения. При этом предусмотрено, что подтверждение может быть произведено как в письменной форме, так и в форме электронного документа (представляется, что в последнем случае документ также должен быть подписан электронной цифровой подписью). Порядок подтверждения получения заявки на участие в аукционе, поданной в письменной форме, определен частью 7 комментируемой статьи (см. ниже).

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка приема заявок на участие в аукционе.

5. В силу прямого указания в ч. 5 комментируемой статьи участник размещения заказа имеет право в отношении каждого предмета аукциона (лота) подать только одну заявку на участие в аукционе. Иначе говоря, подача участником размещения заказа альтернативных заявок на участие в аукционе не допускается. Последствия подачи одним участником размещения заказа двух и более заявок на участие в аукционе в отношении одного и того же лота определены в ч. 2.1 ст. 36 комментируемого Закона: в случае если поданные ранее заявки таким участником не отозваны, все заявки на участие в аукционе такого участника размещения заказа, поданные в отношении данного лота, не рассматриваются и возвращаются такому участнику.

Следует отметить, что в комментируемой статье не предусмотрено положение, аналогичное положению ч. 6 ст. 25 комментируемого Закона о том, что участник размещения заказа, который может оказывать влияние на деятельность специализированной организации, не может подать заявку на участие в конкурсе. Отсутствие такого положения представляется не вполне логичным, т.к. в ч. 5 ст. 6 комментируемого Закона закреплена общая норма, согласно которой специализированная организация не может быть участником размещения заказа, в соответствии с которым эта организация осуществляет функции по размещению заказа (в развитие данной нормы и закреплено приведенное положение ч. 6 ст. 25 Закона).

6. Часть 6 комментируемой статьи определяет день и момент прекращения приема заявок на участие в аукционе:

днем прекращения приема заявок на участие в аукционе является день начала рассмотрения заявок на участие в аукционе;

моментом прекращения приема заявок на участие в аукционе является момент начала рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Как говорилось выше, именно к норме ч. 6 статьи отсылает в части установления даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе пункт 2 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона, предусматривающий указание в документации об аукционе порядка, места, даты начала и даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Обязательность указания в документации об аукционе сведений о месте, дате и времени начала рассмотрения заявок на участие в аукционе предусмотрена в п. 4.3 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона (в этой связи не вполне понятна причина, по которой в рассматриваемой норме говорится о начале рассмотрения заявок на участие в аукционе, указанного в извещении о проведении открытого аукциона, а не в документации об аукционе).

7. В соответствии с ч. 7 комментируемой статьи каждая заявка на участие в аукционе подлежит регистрации заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией (указание на обязанность специализированной организации производить такую регистрацию включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ). Следует обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме говорится об обязательности регистрации заявок на участие в аукционе, поступивших в установленный срок (при этом по не вполне понятной причине в рассматриваемой норме не учтено изменение, согласно которому заявка на участие в аукционе подается в срок, установленный документацией об аукционе, а не извещением о проведении открытого аукциона, как это предусматривалось ранее, см. выше).

Часть 7 комментируемой статьи также предусматривает право участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, потребовать выдачи расписки в получении заявки с указанием даты и времени его получения и корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации выдать такую расписку (указание на обязанность специализированной организации выдавать такую расписку включено в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ). Порядок подтверждения получения заявки на участие в аукционе, поданной в форме электронного документа, определен частью 4 комментируемой статьи (см. выше).

8. Ранее действовавшая часть 8 комментируемой статьи предусматривала право заказчика, уполномоченного органа при регистрации заявки на участие в аукционе потребовать от участников размещения заказа предоставления разъяснений положений представленных ими документов и заявок на участие в аукционе, а также устанавливала, что не допускается: изменение заявки на участие в аукционе; предъявление заказчиком, уполномоченным органом дополнительных требований к участникам размещения заказа; изменять указанные в документации об аукционе требования к участникам размещения заказа.

Данная норма утратила силу с принятием Закона 2007 г. N 53-ФЗ. Соответственно, заказчик, уполномоченный орган лишены права при регистрации заявки на участие в аукционе требовать от участника размещения заказа, его подающего, предоставления разъяснений данной заявки. Запреты, о которых шла речь в ч. 8 комментируемой статьи, предусмотрены другими положениями данной статьи.

9. В соответствии с ч. 9 комментируемой статьи те заявки на участие в аукционе, которые получены заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией после окончания приема заявок на участие в аукционе (т.е. с учетом нормы ч. 6 данной статьи - после установленного момента начала рассмотрения заявок на участие в аукционе), не рассматриваются и подлежат возврату в тот же день участникам размещения заказа, подавшим такие заявки.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган обязаны при отзыве заявки на участие в аукционе вернуть денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола аукциона (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

10. В ч. 10 комментируемой статьи предусмотрено право участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, отозвать заявку на участие в аукционе. Данной нормой установлено, что заявка на участие в аукционе может быть отозвана участником размещения заказа, подавшим данную заявку, в любое время до дня и времени начала рассмотрения заявок на участие в аукционе. Следует отметить, что в отличие от нормы ч. 9 ст. 25 комментируемого Закона, предусматривающей право участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, изменить данную заявку, в комментируемой статье о возможности изменения поданной заявки на участие в аукционе не говорится. Соответственно, изменение заявки на участие в аукционе не допускается, что ранее было прямо установлено в ч. 8 комментируемой статьи.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган обязаны при отзыве заявки на участие в аукционе вернуть

денежные средства, внесенные в качестве такого обеспечения (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня поступления заказчику, уполномоченному органу уведомления об отзыве заявки на участие в аукционе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Порядок и срок отзыва заявок на участие в аукционе согласно п. 3 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должны быть указаны в документации об аукционе. Там же предусмотрено, что срок отзыва заявок на участие в аукционе устанавливается в соответствии с ч. 10 комментируемой статьи.

11. Часть 11 комментируемой статьи определяет последствие ситуаций, когда по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе или не подана ни одна заявка на участие в аукционе. В указанных случаях аукцион признается несостоявшимся. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которой аукцион, в котором участвовал только один участник, признается несостоявшимися.

Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что в случае, если документацией об аукционе предусмотрено два и более лота, аукцион признается несостоявшимся только в отношении тех лотов, в отношении которых подана только одна заявка на участие в аукционе или не подана ни одна заявка на участие в аукционе.

В случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе, подлежат применению положения ч. 12 комментируемой статьи, а в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе не подана ни одна заявка на участие в аукционе - положения ст. 40 комментируемого Закона.

12. В ч. 12 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе (как говорилось выше, в этом случае аукцион признается несостоявшимся).

В этом случае единственная заявка на участие в аукционе рассматривается в общем порядке, установленном в ст. 36 комментируемого Закона, и при соответствии данной заявки требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня рассмотрения заявки на участие в аукционе обязан передать участнику размещения заказа, подавшему данную заявку, проект контракта (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). При несоответствии единственной заявки на участие в аукционе требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе, применяются положения ст. 40 комментируемого Закона о последствиях признания аукциона несостоявшимся.

В проекте контракта, подлежащего передаче участнику размещения заказа, указывается начальная (максимальная) цена контракта (цена лота), указанная в извещении о проведении открытого аукциона. В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемую норму включено положение, предусматривающее, что в контракте может быть указана цена контракта, согласованная с подавшим указанную заявку участником размещения заказа и не превышающая начальной (максимальной) цены контракта (цены лота). Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 12 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

В случае если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, участник размещения заказа, подавший единственную заявку на участие в аукционе (за исключением бюджетного учреждения), предоставляет такое обеспечение в размере, в порядке и в срок, которые указаны в документации об аукционе (при этом участник размещения заказа самостоятельно определяет способ обеспечения исполнения контракта из возможных способов, указанных в ч. 4 ст. 38 комментируемого Закона).

После этого заключается контракт и участнику размещения заказа в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта (строго говоря, со дня заключения контракта участник размещения заказа перестает быть таковым и становится стороной контракта) возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 8 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

Отказаться от заключения контракта участник размещения заказа не вправе. При непредставлении заказчику участником размещения заказа в срок, предусмотренный

документацией об аукционе (указанный срок согласно п. 6 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта а также обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, такой участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта.

Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, такому участнику размещения заказа не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, что основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка).

В случае если контракт не заключен в изложенном выше порядке, то подлежат применению положения ст. 40 комментируемого Закона о последствиях признания аукциона несостоявшимся.

Статья 36. Порядок рассмотрения заявок на участие в аукционе

Комментарий к статье 36

1. В комментируемой статье определен порядок деятельности аукционной комиссии в рамках осуществления ее такой основной функции, предусмотренной в ч. 7 ст. 7 комментируемого Закона, как рассмотрение заявок на участие в аукционе и отбор участников аукциона.

В рамках осуществления данной функции аукционная комиссия согласно ч. 1 комментируемой статьи рассматривает заявки на участие в аукционе:

на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе;

на соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 комментируемого Закона.

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение членом аукционной комиссии порядка отбора участников аукциона на право заключить контракт, в т.ч. отказ в допуске к участию в аукционе по основаниям, не предусмотренным законодательством РФ о размещении заказов.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлен предельный срок рассмотрения аукционной комиссией заявок на участие в аукционе - 10 дней со дня окончания подачи заявок на участие в аукционе (для сравнения: срок рассмотрения заявок на участие в конкурсе согласно ч. 1 ст. 27 комментируемого Закона не может превышать 20 дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе).

Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в рассматриваемой норме говорилось о 5-дневном предельном сроке рассмотрения заявок. Увеличение предельного срока рассмотрения заявок предопределено тем, что за это время заказчику, уполномоченному органу, аукционной комиссии необходимо проверить соответствие участников размещения заказа требованию, указанному в п. 2 ч. 2 ст. 11 комментируемого Закона (если такое требование установлено), а также требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 указанной статьи, а часть 3 ст. 12 Закона устанавливает 10 дней для представления соответствующими органами и организациями по запросу заказчика, уполномоченного органа сведений, необходимых для такой проверки.

2.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 2.1 комментируемой статьи предусматривает последствия нарушения нормы ч. 5 ст. 35 комментируемого Закона, устанавливающей, что участник размещения заказа вправе подать только одну заявку в отношении каждого предмета аукциона (лота).

Согласно рассматриваемой норме в случае установления факта подачи одним участником размещения заказа двух и более заявок на участие в аукционе в отношении одного и того же лота все заявки на участие в аукционе такого участника размещения заказа, поданные в отношении данного лота, не рассматриваются и подлежат возврату такому участнику.

Данное правило не применяется в случае, если такой участник размещения заказа в установленном порядке отозвал все поданные заявки, кроме последней - такая последняя из поданных заявок принимается аукционной комиссией к рассмотрению (о порядке отзыва заявки на участие в аукционе см. комментарий к ст. 35 Закона).

3. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи аукционная комиссия по результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе обязана принять в отношении каждого из участников размещения заказа, которые подали заявки, одно из двух возможных решений:

о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона;

об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе. Данное решение может быть принято только в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 комментируемого Закона.

Часть 3 комментируемой статьи также устанавливает обязательность оформления аукционной комиссией протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе (данная функция аукционной комиссии прямо предусмотрена в ч. 7 ст. 7 комментируемого Закона), в котором должны быть указаны:

сведения об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе;

решение о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе и признании его участником аукциона или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе с обоснованием такого решения.

Внесенное Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемую норму дополнение устанавливает, что при отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе в протоколе должны быть указаны:

положения комментируемого Закона, которым не соответствует участник размещения заказа;

положения документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе этого участника размещения заказа;

положения такой заявки, не соответствующие требованиям документации об аукционе;

сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе или об отказе ему в допуске к участию в аукционе.

Другое дополнение, внесенное Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусматривает, что в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе или не подана ни одна заявка на участие в аукционе, в протокол вносится информация о признании аукциона несостоявшимся (о случаях признания аукциона несостоявшимся см. ниже).

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе. В этот же день протокол должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

Заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обязаны не позднее дня, следующего за днем подписания протокола, направить уведомления о принятых аукционной комиссией решениях всем участникам размещения заказа, которые подали заявки, т.е. как признанным участниками аукциона, так и не допущенным к участию в аукционе.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 39 комментируемого Закона протокол рассмотрения заявок на участие в закрытом аукционе составляется в двух экземплярах. Там же установлено, что заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня подписания указанного протокола, направляют в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти один экземпляр протокола, а также копии протокола участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукционе.

4. В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган в соответствии с ч. 4 комментируемой статьи обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе денежные средства тем участникам размещения заказа, подавшим заявку на участие в аукционе, которые не допущены к участию в аукционе (разумеется, в случае, если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату). Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

5. Часть 5 комментируемой статьи определяет последствие ситуаций, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение:

либо об отказе в допуске к участию в аукционе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе;

либо о допуске к участию в аукционе и признании участником аукциона только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе.

В указанных случаях аукцион признается несостоявшимся (как говорилось выше, информация о признании аукциона несостоявшимся подлежит внесению в протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе). Данное положение основано на норме п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которым аукцион, в котором участвовал только один участник, признается несостоявшимся.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что в случае, если документацией об аукционе предусмотрено два и более лота, аукцион признается несостоявшимся только в отношении того лота, решение об отказе в допуске к участию в котором принято относительно всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе в отношении этого лота, или решение о допуске к участию в котором и признании участником аукциона принято относительно только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе в отношении этого лота.

В случае, если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение о допуске к участию в аукционе и признании участником аукциона только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, подлежат применению положения ч. 6 комментируемой статьи, а в случае, если принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе, - положения ст. 40 комментируемого Закона.

В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе денежные средства участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукционе (разумеется, в случае если участник такие денежные средства не вносил, то отсутствует и обязанность по их возврату), за исключением участника размещения заказа, признанного участником аукциона. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в срок, установленный частью 4 комментируемой статьи (см. выше).

Участнику размещения заказа, признанного участником аукциона, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе денежные средства возвращаются только при условии, что он заключит контракт. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня заключения контракта (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). В случае уклонения такого участника аукциона от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются, что предусмотрено частью 6 комментируемой статьи (см. ниже).

6. В ч. 6 комментируемой статьи закреплены положения, подлежащие применению в случае, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение о допуске к участию в аукционе и признании участником аукциона только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе (как говорилось выше, в этом случае аукцион признается несостоявшимся).

В этом случае заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе обязан передать участнику размещения заказа, подавшему данную заявку, проект контракта (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

В проекте контракта, подлежащего передаче участнику размещения заказа, указывается начальная (максимальная) цена контракта (цена лота), указанная в извещении о проведении открытого аукциона. В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в рассматриваемую норму включено положение, предусматривающее, что в контракте может быть указана цена контракта, согласованная с подавшим указанную заявку участником размещения заказа и не превышающая начальной (максимальной) цены контракта (цены лота). Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 12 указанной статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

В случае если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, единственный участник аукциона (за исключением бюджетного учреждения) предоставляет такое обеспечение в размере, в порядке и в срок, которые указаны в документации об аукционе (при этом участник размещения заказа самостоятельно определяет способ обеспечения исполнения контракта из возможных способов, указанных в ч. 4 ст. 38 комментируемого Закона).

После этого заключается контракт и участнику размещения заказа в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта (строго говоря, со дня заключения контракта участник размещения заказа перестает быть таковым и становится стороной контракта) возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 9 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 6 комментируемой статьи дополнена положением, устанавливающим, что контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе. Данное положение дополнено Законом 2007 г. N 218-ФЗ уточнением, что при проведении закрытого аукциона контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня подписания указанного протокола. Установление 10-дневного срока, не ранее истечения которого может быть заключен контракт, предопределено установленным в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона 10-дневным сроком (исчисляемого с того же дня) на обжалование во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии. Там же установлено, что по истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) указанных субъектов осуществляется только в судебном порядке. Согласно ч. 5 ст. 60 комментируемого Закона до рассмотрения уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии заключить контракт заказчик не вправе. Там же предусмотрено, что при этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

Отказаться от заключения контракта участник размещения заказа не вправе. При непредставлении заказчику участником размещения заказа в срок, предусмотренный документацией об аукционе (указанный срок согласно п. 6 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней), подписанного контракта а также обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, такой участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта.

Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, такому участнику размещения заказа не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, что основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка).

В случае если контракт не заключен в изложенном выше порядке, то подлежат применению положения ст. 40 комментируемого Закона о последствиях признания аукциона несостоявшимся.

Статья 37. Порядок проведения аукциона

Комментарий к статье 37

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи принять участие в аукционе могут только участники размещения заказа, признанные участниками аукциона. Согласно ч. 3 ст. 36 комментируемого Закона решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе принимается аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе и отражается в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе. Соответственно, в аукционе могут участвовать только участники размещения заказа, которые указаны в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе в качестве допущенных к участию в аукционе.

Непосредственно в аукционе участие могут принимать законные или уполномоченные представители участника аукциона - юридического лица, а также участники аукциона - физические лица (в т.ч. индивидуальные предприниматели) или их уполномоченные представители. О понятии указанных представителей и о документах, подтверждающих полномочия представителя, см. комментарий к ст. 58 Закона. Часть 1 комментируемой статьи закрепляет обязанность заказчика, уполномоченного органа обеспечить участникам аукциона возможность принять непосредственное или через своих представителей участие в аукционе.

Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции ч. 1 комментируемой статьи говорилось о праве участников аукциона в случае, если документацией об аукционе предусмотрена возможность электронной формы участия в аукционе, выбрать такую форму участия в аукционе. Данное положение с принятием Закона 2007 г. N 218-ФЗ утратило силу. Соответственно, использование электронной формы участия в аукционе возможно только при проведении открытого аукциона в электронной форме в порядке, определенном в ст. 41

комментируемого Закона (при проведении такого аукциона только электронная форма участия и используется).

В ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение членом аукционной комиссии порядка проведения аукциона.

2. Часть 2 комментируемой статьи в качестве исключительной формы проведения заказчиком, уполномоченным органом аукциона определяет личное совместное присутствие членов аукционной комиссии, участников аукциона или их представителей.

Ранее действовавшая редакция данной нормы содержала положения, регламентирующие использование участниками аукциона электронной формы участия в аукционе. Однако эти положения исключены в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, которым, как говорилось выше, из нормы ч. 1 статьи исключено положение и о самом праве участника аукциона выбрать электронную форму участия в аукционе.

3. Ранее действовавшая часть 3 комментируемой статьи обязывала заказчика, уполномоченный орган непосредственно перед началом проведения аукциона сообщать о наличии участников аукциона - учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы и (или) организаций инвалидов (в случае если в извещении о проведении открытого аукциона предусмотрены преимущества для таких участников аукциона).

Данная норма утратила силу в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, а ее положение включено в введенный этим же Законом п. 2 части 5.2 комментируемой статьи (см. ниже).

4. В ч. 4 комментируемой статьи закреплен общий принцип проведения аукциона на право заключения государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд: аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) на "шаг аукциона".

Начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) должна быть указана как в извещении о проведении открытого аукциона, так и в документации об аукционе (в силу, соответственно, п. 2 ч. 3 ст. 33 и п. 4.1 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона). Сведения о "шаге аукциона" согласно п. 4.2 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должны быть указаны в документации об аукционе, в указанной норме и дано определение понятия "шаг аукциона" - это величина понижения начальной цены контракта.

4.1. Введенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ п. 4.1 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона предусмотрено, что в случае если при проведении аукциона на право заключить контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования заказчик, уполномоченный орган не могут определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию и необходимый объем услуг и (или) работ, то в документации об аукционе подлежит указанию общая начальная (максимальная) цена таких запасных частей. Там же предусмотрено, что в случае если при проведении аукциона на право заключить контракт на оказание услуг связи, юридических услуг заказчик, уполномоченный орган не могут определить необходимый объем таких услуг, то в документации об аукционе подлежит указанию начальная (максимальная) цена единицы услуги.

Соответственно, этим же Законом в комментируемую статью включена часть 4.1, предусматривающая, что в указанных случаях аукцион проводится путем снижения общей начальной (максимальной) цены запасных частей к технике, к оборудованию, начальной цены единицы услуги, указанных в документации об аукционе, на "шаг аукциона". Данной нормой также предусмотрено, что "шаг аукциона" устанавливается в размере 5% общей начальной (максимальной) цены запасных частей к технике, к оборудованию, начальной цены единицы услуги и изменяется в общем порядке, предусмотренном частью 5 комментируемой статьи.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи "шаг аукциона" (величина понижения начальной цены контракта) устанавливается в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона (как говорилось выше, эта цена указывается и в документации об аукционе).

Рассматриваемой нормой предусмотрен единственный случай, в котором может быть изменен "шаг аукциона": если после троекратного объявления последнего предложения о цене контракта ни один из участников аукциона не заявил о своем намерении предложить более низкую цену контракта. В этом случае аукционист (следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ говорилось о заказчике, уполномоченным органе) обязан (также следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось о праве) снизить "шаг аукциона" на 0,5% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не ниже 0,5% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

5.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 5.1 комментируемой статьи устанавливает порядок определения аукциониста, т.е. лица, который будет вести аукцион (действия, составляющие содержание ведения аукциона, определены во введенной этим же Законом части 5.2 данной статьи): аукционист выбирается из числа членов аукционной комиссии путем открытого голосования членов аукционной комиссии большинством голосов. Поскольку не установлено иное,

представляется, что речь идет о простом (не квалифицированном) большинстве голосов от числа присутствующих на заседании членов аукционной комиссии.

5.2. В ч. 5.2 комментируемой статьи, также введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, детально урегулирована непосредственно процедура аукциона.

Непосредственно перед началом проведения аукциона аукционная комиссия согласно п. 1 ч. 5.2 статьи обязана произвести регистрацию участников аукциона, явившихся на аукцион, или их представителей, и выдать им пронумерованные карточки (в юридико-технических целях в ч. 5.2 статьи обозначаются сокращением "карточки"). При проведении аукциона по нескольким лотам аукционная комиссия обязана произвести регистрацию участников аукциона, подавших заявки в отношении такого лота и явившихся на аукцион, или их представителей, а также выдать им пронумерованные карточки перед началом каждого лота.

Началом аукциона в соответствии с п. 2 ч. 5.2 статьи является объявление аукционистом, которое должно содержать:

объявление о начале проведения аукциона (лота);

номер лота (в случае проведения аукциона по нескольким лотам);

предмет контракта;

начальную (максимальную) цену контракта (лота), а в случаях, предусмотренных частью 4.1 статьи, - общую начальную (максимальную) цену запасных частей к технике, к оборудованию, начальной цены единицы услуги (в юридико-технических целях в ч. 5.2 статьи обозначаются сокращением "начальная (максимальная) цена контракта");

"шаг аукциона";

наименования участников аукциона, которые не явились на аукцион;

сведения о наличии учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы и (или) организаций инвалидов в случае, если в документации об аукционе предусмотрены преимущества для таких участников аукциона.

После этого аукционист предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене контракта.

После объявления начальной (максимальной) цены контракта аукционист снижает цену контракта в соответствии с "шагом аукциона" в порядке, установленном частью 5 настоящей статьи. В соответствии с п. 3 ч. 5.2 статьи участник аукциона для выражения согласия заключить контракт по объявленной цене поднимает карточку с номером. Аукционист согласно п. 4 ч. 5.2 статьи обязан объявить номер карточки участника аукциона, который первым поднял карточку после объявления цены контракта, а также новую цену контракта и "шаг аукциона", в соответствии с которым снижается цена.

После того как аукционист трижды объявит цену контракта и ни один участник аукциона не поднимет карточку с номером, аукцион согласно п. 5 ч. 5.2 статьи считается оконченным. При этом аукционист обязан объявить:

об окончании проведения аукциона (лота);

последнее и предпоследнее предложения о цене контракта;

номер карточки и наименование победителя аукциона;

номер карточки и наименование участника аукциона, сделавшего предпоследнее предложение о цене контракта.

6 - 6.2. В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи, основанной на норме п. 4 ст. 447 части первой ГК РФ, победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта (за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 статьи). Данное положение непосредственно следует и из самого определения понятия аукциона, данного для целей комментируемого Закона в ч. 1 ст. 32: под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта (за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 статьи).

Оба изъятия, о которых идет речь в ч. 6 комментируемой статьи и в ч. 1 ст. 32 комментируемого Закона, - случаи, установленные частями 6.1 и 6.2 комментируемой статьи, - введены Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

В первом из них говорится о случаях, когда при проведении аукциона на право заключить контракт на оказание услуг по открытию и ведению банковских счетов, осуществлению расчетов по этим счетам цена контракта снижена до нуля, и вследствие этого аукцион проводится на продажу права заключить государственный или муниципальный контракт. В этом случае победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену права заключить контракт.

Во втором изъятии говорится о случаях проведения аукциона, в документации о котором указывалась общая начальная (максимальная) цена запасных частей к технике, к оборудованию (при размещении заказа на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования), начальная (максимальная) цена единицы услуги (при размещении заказа на оказание услуг связи, юридических услуг), путем снижения общей начальной (максимальной) цены

запасных частей к технике, к оборудованию, предусмотренных в перечне, указанном в п. 5 ч. 4 ст. 34 Закона, начальной цены единицы услуги, указанных в документации об аукционе, на "шаг аукциона". В этом случае победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее низкую общую цену запасных частей к технике, к оборудованию, предусмотренных в перечне, указанном в п. 5 ч. 4 ст. 34 Закона, наиболее низкую цену единицы услуги.

В ч. 7 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за выбор членом аукционной комиссии победителя торгов с нарушением требований законодательства о размещении заказов.

7. В рамках реализации одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 ст. 1, такой как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, часть 7 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган при проведении аукциона в обязательном порядке осуществлять аудиозапись аукциона. При проведении закрытого аукциона согласно ч. 6 ст. 39 комментируемого Закона аудиозапись (как и видеозапись) не допускается.

Часть 7 комментируемой статьи также устанавливает обязательность ведения аукционной комиссией протокола аукциона (данная функция аукционной комиссии прямо предусмотрена в ч. 7 ст. 7 комментируемого Закона).

Согласно рассматриваемой норме в таком протоколе в обязательном порядке должны быть указаны сведения:

о месте, дате и времени проведения аукциона;

об участниках аукциона;

о начальной (максимальной) цене контракта (цене лота);

о последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта;

о наименовании и месте нахождения (для юридического лица), фамилии, об имени, отчестве, о месте жительства (для физического лица) победителя аукциона и участника, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта.

Протокол аукциона подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день проведения аукциона.

Протокол аукциона подлежит составлению в двух экземплярах:

один экземпляр протокола хранится у заказчика, уполномоченного органа;

другой экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган обязаны передать победителю аукциона вместе с проектом контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной победителем аукциона, в проект контракта, прилагаемого к документации об аукционе. Экземпляр протокола и проект контракта должны быть переданы в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола аукциона (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Согласно ч. 4.2 ст. 39 комментируемого Закона протокол проведения закрытого аукциона составляется в трех экземплярах. Там же установлено, что заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня подписания указанного протокола, направляют в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти один экземпляр протокола.

8. В соответствии с ч. 8 комментируемой статьи протокол аукциона должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение дня, следующего после дня его подписания, на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

В ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы также предусматривалось, что протокол аукциона подлежит опубликованию заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании в течение 5 дней после дня его подписания (об официальном печатном издании см. комментарий к ст. 16 Закона). Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ, уточнено, что данное требование распространяется только на случаи, когда аукцион проводится на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд. Кроме того, этим же Законом включено указание на рабочие дни.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ данное положение, предусматривающее обязательность опубликования протокола в официальном печатном издании, с 1 января 2011 г. утрачивает силу. В качестве переходного положения в ч. 16 ст. 65 комментируемого Закона (введенной этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ) установлено, что при проведении аукциона на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд в протоколе аукциона, подлежащем до 1 января 2011 г. опубликованию в официальном печатном издании, указываются сведения о месте, дате, времени проведения аукциона, о последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имена, отчества (для физических лиц) и почтовые

адреса победителя аукциона и участника, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта.

9. В рамках реализации одной из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, такой как обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, часть 9 комментируемой статьи предоставляет всем участникам аукциона (следует подчеркнуть, что речь идет только об участниках аукциона) право осуществлять аудио- и видеозапись аукциона. Рассматриваемая норма подразумевает обязанность аукционной комиссии обеспечить возможность для осуществления участниками аукциона аудио- и видеозаписи аукциона.

При проведении закрытого аукциона согласно ч. 6 ст. 39 комментируемого Закона аудио- и видеозапись не допускаются.

10. Часть 10 комментируемой статьи предусматривает право любого участника аукциона (следует подчеркнуть, что речь идет только об участниках аукциона) обратиться к заказчику, в уполномоченный орган с запросом о разъяснении результатов аукциона, а также устанавливает корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа представить участнику аукциона соответствующие разъяснения.

Запрос о разъяснении результатов аукциона подлежит направлению в письменной форме, при этом предусмотрено, что запрос может быть направлен и в форме электронного документа. Запрос может быть направлен только после размещения протокола аукциона на официальном сайте (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ предусматривалось, что после такого размещения или после опубликования протокола в официальном печатном издании). При этом срок, в течение которого участник аукциона вправе обратиться с запросом, не ограничен, что представляется не вполне понятным, т.к. это допускает возможность направления запроса в какое угодно время после размещения протокола аукциона на официальном сайте.

Заказчик, уполномоченный орган обязаны представить участнику аукциона запрашиваемые разъяснения результатов аукциона в течение 2 рабочих дней со дня поступления запроса. Разъяснения могут быть представлены в письменной форме или в форме электронного документа. Видимо, это подразумевает необходимость направления разъяснений в письменной форме при получении запроса в письменной форме и разъяснений в форме электронного документа - при получении запроса в форме электронного документа.

11. В том случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган в соответствии с ч. 11 комментируемой статьи обязаны вернуть внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе денежные средства тем участникам размещения заказа, которые участвовали в аукционе, но не стали победителями аукциона, за исключением участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня подписания протокола аукциона (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, согласно ч. 11 комментируемой статьи и ч. 5 ст. 38 комментируемого Закона возвращаются в случае заключения контракта с победителем аукциона или с таким участником аукциона. Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня заключения соответствующего контракта. Победителю аукциона денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, в соответствии с ч. 5 ст. 38 комментируемого Закона возвращаются в случае заключения с ним контракта (также в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта).

Соответственно, при уклонении победителя аукциона от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, ему не возвращаются, как не возвращаются такие денежные средства и участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта и который уклоняется от заключения контракта (в том случае, когда контракт не заключен с победителем аукциона). В случае, когда победителем аукциона и участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта, является одно и то же лицо, это лицо при уклонении от заключения контракта в качестве победителя аукциона могло бы рассчитывать на возврат денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, как участник аукциона, сделавший предпоследнее предложение о цене контракта и заключивший контракт. В целях исключения такой ситуации Законом 2007 г. N 218-ФЗ в часть 11 комментируемой статьи внесено дополнение, согласно которому в случае, если один участник размещения заказа является одновременно победителем аукциона и участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта, при уклонении указанного участника аукциона от заключения контракта в качестве победителя аукциона денежные средства, внесенные таким участником в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются.

12. Часть 12 комментируемой статьи определяет последствие ситуации, когда в аукционе участвовал только один участник. В этом случае аукцион признается несостоявшимся. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ, в соответствии с которой аукцион, в котором участвовал только один участник, признается несостоявшимися.

Согласно ч. 12 комментируемой статьи аукцион признается несостоявшимся также в случае, если после троекратного объявления предложения не поступило ни одно предложение о цене контракта, которое предусматривало бы более низкую цену контракта, после того, как в связи с отсутствием предложений о цене контракта, предусматривающих более низкую цену контракта, чем начальная (максимальная) цена контракта (цена лота), "шаг аукциона" снижен в соответствии с ч. 5 данной статьи до минимального размера.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 10 комментируемого Закона включена часть 2.1, согласно которой при размещении заказов путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответственно, этим же Законом в рассматриваемую норму включено уточнение о том, что в случае, если документацией об аукционе предусмотрено два и более лота, решение о признании аукциона несостоявшимся принимается в ситуациях, указанных в ч. 12 комментируемой статьи, в отношении каждого лота отдельно.

В случае, если в аукционе участвовал один участник, подлежат применению положения ч. 13 комментируемой статьи, а в случае, если в аукционе не принял участие ни один из участников - положения ст. 40 комментируемого Закона о последствиях признания аукциона несостоявшимся.

13. Часть 13 комментируемой статьи содержит положения, подлежащие применению в случае, когда в аукционе участвовал один участник (как говорилось выше, в этом случае аукцион признается несостоявшимся). Данные положения аналогичны положениям, которые содержатся в ч. 6 ст. 36 комментируемого Закона и которые подлежат применению в случае, когда на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение о допуске к участию в аукционе и признании участником аукциона только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе (как говорилось в комментарии к указанной статье, в этом случае аукцион также признается несостоявшимся).

Норму ч. 13 комментируемой статьи отличают от нормы ч. 6 ст. 36 комментируемого Закона лишь два момента:

во-первых, согласно рассматриваемой норме заказчик обязан передать единственному участнику аукциона проект контракта в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола аукциона, а согласно ч. 6 ст. 36 Закона - со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе;

во-вторых, в ч. 13 комментируемой статьи не содержится положение, аналогичное положению ч. 6 ст. 36 Закона о том, что контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе или при проведении закрытого аукциона со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе. Однако подобное правило закреплено в ч. 1.1 ст. 38 комментируемого Закона: контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, а при проведении закрытого аукциона - со дня подписания протокола аукциона.

14. В ч. 14 комментируемой статьи указано на право любого участника аукциона обжаловать результаты аукциона в порядке, предусмотренном главой 8 комментируемого Закона. Речь идет о возможности обжалования действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии во внесудебном (административном) порядке.

При этом следует иметь в виду, что согласно ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии во внесудебном (административном) порядке допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Там же предусмотрено, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала рассмотрения заявок на участие в аукционе обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в аукционе.

15. Часть 15 комментируемой статьи устанавливает 3-годичный срок хранения заказчиком, уполномоченным органом:

протоколов, составленных в ходе проведения аукциона;

заявок на участие в аукционе;

документации об аукционе, изменений, внесенных в документацию об аукционе, и разъяснений документации об аукционе;

аудиозаписи аукциона.

Срок хранения указанных документов предопределен установленным в ст. 196 части первой ГК РФ общим сроком исковой давности в три года. Понятие исковой давности определено в ст. 195 ГК РФ: исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Статья 38. Заключение государственного или муниципального контракта по результатам аукциона

Комментарий к статье 38

1. Комментируемая статья, посвященная заключению государственного или муниципального контракта по результатам проведения аукциона, начинается с нормы, определяющей, в каких случаях победитель аукциона или участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, признается уклонившимся от заключения контракта, что представляется не вполне логичным.

Согласно ч. 1 комментируемой статьи победитель аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если он:

не представил заказчику подписанный контракт (проект которого заказчик согласно ч. 7 ст. 37 комментируемого Закона обязан передать победителю аукциона в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола аукциона) в срок, предусмотренный документацией об аукционе (указанный срок согласно п. 6 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней со дня подписания протокола аукциона);

не представил заказчику обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта. Порядок представления такого обеспечения определен в ч. 4 комментируемой статьи.

Внесенное Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 1 комментируемой статьи дополнение предусматривает, что победитель аукциона признается уклонившимся от заключения контракта также в случае, если аукцион проводился в соответствии с ч. 6.1 ст. 37 комментируемого Закона (т.е. когда при проведении аукциона на право заключить контракт на оказание услуг по открытию и ведению банковских счетов, осуществлению расчетов по этим счетам цена контракта снижена до нуля, и вследствие этого аукцион проводился на продажу права заключить контракт) и указанный участник не оплатил в установленный срок цену права на заключение контракта.

В соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ, участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если он:

не представил заказчику подписанный контракт (проект которого заказчик в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи передал ему) в срок, предусмотренный документацией об аукционе (указанный срок согласно п. 6 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должен составлять не менее чем 10 дней со дня подписания протокола аукциона);

не представил заказчику обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта. Порядок представления такого обеспечения определен в ч. 4 комментируемой статьи.

Исходя из положений ч. 2 комментируемой статьи для участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, заключение контракта является обязательным в следующих случаях:

если победитель аукциона признан уклонившимся от заключения контракта и заказчик принял решение о заключении контракта с данным участником аукциона;

если заказчик в случаях, предусмотренных в ч. 3 ст. 9 комментируемого Закона, обязан отказаться от заключения контракта с победителем аукциона.

Последствием признания участника аукциона уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, в случае, если было установлено требование обеспечения заявок на участие в аукционе, уклонившемуся от заключения контракта участнику аукциона не возвращаются денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (см. ниже).

1.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 1.1 комментируемой статьи устанавливает, что государственный или муниципальный контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней

со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, а при проведении закрытого аукциона - не ранее чем через 10 дней со дня подписания протокола аукциона.

Установление срока, не ранее истечения которого может быть заключен контракт, предопределено установленным в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона 10-дневным сроком (исчисляемого с того же дня) на обжалование во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии. Там же установлено, что по истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) указанных субъектов осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с ч. 5 ст. 60 комментируемого Закона до рассмотрения уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, аукционной комиссии заключить контракт заказчик не вправе. Там же предусмотрено, что при этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

2. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрено, что в случае, если победитель аукциона признан уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта, заказчик вправе:

либо обратиться в суд с иском о требовании о понуждении победителя аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой в случае, если предметом торгов было только право на заключение договора, в случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения;

либо заключить контракт с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта. В этом случае заключение контракта для такого участника аукциона является обязательным.

Обязательным для участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, заключение контракта является также при отказе заказчика от заключения контракта с победителем аукциона в случаях предусмотренных частью 3 ст. 9 комментируемого Закона (данное положение введено Законом 2007 г. N 218-ФЗ). В указанной норме предусмотрен перечень обстоятельств, при выявлении которых после определения победителя аукциона в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем аукциона. В случае отказа от заключения контракта аукционной комиссией согласно ч. 3.1 ст. 9 комментируемого Закона в срок не позднее дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных частью 3 данной статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, составляется протокол об отказе от заключения контракта.

Соответственно, Законом 2007 г. N 53-ФЗ рассматриваемая норма для случаев, когда заключение контракта для участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, является обязательным, дополнена положениями, согласно которым в случае уклонения такого участника аукциона от заключения контракта заказчик вправе:

или обратиться в суд с иском о требовании о понуждении такого участника заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта;

или принять решение о признании аукциона несостоявшимся.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ч. 2 комментируемой статьи включено положение, устанавливающее, что при отказе заказчика от заключения контракта с победителем аукциона и с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта (случаи, в которых заказчик обязан отказаться от заключения контракта, предусмотрены в ч. 3 ст. 9 комментируемого Закона), аукцион признается несостоявшимся. Последствия признания аукциона несостоявшимся определены в ст. 40 комментируемого Закона.

Если было установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, то в случае уклонения победителя аукциона или участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, от заключения контракта денежные средства, внесенные ими в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются. Данное положение основано на норме п. 5 ст. 448 части первой ГК РФ, согласно которой лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток (в то же время не учтено положение указанной нормы, согласно которому организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка). Согласно ч. 11 ст. 37 комментируемого Закона в случае, если один участник размещения заказа является одновременно победителем аукциона и участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта, при уклонении указанного участника аукциона от заключения контракта в качестве победителя аукциона денежные средства,

внесенные таким участником в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются.

Условия и порядок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, победителю аукциона и участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, определены в ч. 5 комментируемой статьи.

3. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи государственный или муниципальный контракт подлежит заключению на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе:

с победителем аукциона - по цене, предложенной победителем аукциона;

с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, - по цене, предложенной таким участником аукциона.

Часть 3 комментируемой статьи также содержит положение об особенностях определения цены контракта, заключаемого с победителем аукциона - учреждением, предприятием уголовно-исполнительной системы и организаций инвалидов в случае, если в извещении о проведении открытого аукциона предусмотрены преимущества для таких учреждений, предприятий и (или) таких организаций. В этом случае контракт по требованию указанных участников аукциона заключается по цене, предложенной указанными участниками аукциона, с учетом преимущества в отношении цены контракта, но не выше начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона. Согласно норме п. 12 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона, к которой отсылает норма ч. 3 ст. 33 Закона, в извещении о проведении открытого аукциона заказчик, уполномоченный орган вправе устанавливать преимущества указанным категориям лиц в отношении предлагаемой цены контракта в размере до 15% в порядке и в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленными Правительством РФ.

Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3 комментируемой статьи дополнена положением о том, что при заключении контракта с физическим лицом (за исключением индивидуальных предпринимателей и иных лиц, занимающихся частной практикой) заказчик, если в документации об аукционе не предусмотрено иное, уменьшает цену контракта, предложенную таким лицом, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Тем самым учтено, что физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, не обязаны включать в цену поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг такие налоги, как налог на добавленную стоимость (глава 21 части второй НК РФ) и акцизы (глава 22 части второй НК РФ), и предъявлять к оплате цену с учетом этих налогов. Указание на иных лиц, занимающихся частной практикой, включено в рассматриваемую норму в связи с тем, что для целей налогообложения согласно п. 2 ст. 11 части первой НК РФ понятие "индивидуальные предприниматели" охватывает не только собственно индивидуальных предпринимателей, как их определяет гражданское законодательство, - физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (см. комментарий к ст. 8 Закона), - но и иных лиц. В частности, до внесения Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ изменений в п. 2 ст. 11 НК РФ в указанном пункте говорилось о том, что к индивидуальным предпринимателям также относятся частные нотариусы, частные охранники, частные детективы.

Следует отметить, что далеко не все индивидуальные предприниматели и далеко не во всех случаях обязаны включать суммы налога на добавленную стоимость и акцизов в цену поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика, в т.ч. в связи с применением специальных режимов налогообложения, совершение операций, не подлежащих налогообложению, и т.п.). Видимо, учет именно этих ситуаций подразумевается в оговорке "если иное не предусмотрено документацией об аукционе".

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 3 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

4. В ч. 4 комментируемой статьи определены особенности заключения государственного или муниципального контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, согласно п. 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должны быть указаны в документации об аукционе (в этой связи следует отметить редакционную неточность в норме ч. 4 комментируемой статьи: как говорилось выше, в результате изменений, внесенных Законом 2007 г. N 53-ФЗ, указанные сведения должны содержаться не в извещении о проведении открытого аукциона, а в документации об аукционе, см. комментарий к ст. 34 Закона).

Соответственно, в случае если установлено требование обеспечения исполнения контракта, то согласно ч. 4 комментируемой статьи контракт может быть заключен только после того, как участник аукциона предоставит его обеспечение в размере, установленном заказчиком, уполномоченным органом и указанном в документации об аукционе.

При этом в рассматриваемой норме определены возможные способы предоставления обеспечения исполнения контракта (о содержании указанных способов предоставления обеспечения исполнения контракта, а также об их правовом регулировании см. комментарий к ст. 29 Закона):

банковская гарантия (Законом 2007 г. N 218-ФЗ уточнено, что это может быть только безотзывная банковская гарантия);

страхование ответственности по контракту;

передача заказчику в залог денежных средств (Законом 2007 г. N 218-ФЗ уточнено, что это может быть и вклад (депозит)).

Необходимо обратить внимание на то, что перечень способов обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта не совпадает с перечнем способов обеспечения исполнения обязательств, определенном в п. 1 ст. 329 части первой ГК РФ (согласно указанной норме исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором). Соответственно, обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено только способами, прямо указанными в ч. 4 комментируемой статьи. Способ обеспечения исполнения контракта участник аукциона, с которым заключается контракт, определяет самостоятельно.

В соответствии с ч. 4 комментируемой статьи предоставления обеспечения исполнения контракта не требуется в случае, если лицом, с которым заключается контракт, является бюджетное учреждение. О понятии бюджетного учреждения см. комментарий к ст. 4 Закона.

5. Часть 5 комментируемой статьи определяет условия и порядок возврата заказчиком, уполномоченным органом денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (в случае, если было установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе), победителю аукциона и участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта:

победителю аукциона денежные средства возвращаются в случае заключения с ним контракта;

участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, денежные средства возвращаются в случае заключения контракта с победителем аукциона или с таким участником аукциона.

Возврат денежных средств должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней со дня заключения контракта (указание на рабочие дни включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Как говорилось выше, уклонившемуся от заключения контракта победителю аукциона и уклонившемуся от заключения контракта участнику аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются. Согласно ч. 11 ст. 37 комментируемого Закона в случае, если один участник размещения заказа является одновременно победителем аукциона и участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта, при уклонении указанного участника аукциона от заключения контракта в качестве победителя аукциона денежные средства, внесенные таким участником в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются.

Статья 39. Особенности проведения закрытого аукциона

Комментарий к статье 39

1. Комментируемая статья определяет особенности проведения закрытого аукциона. В соответствии с ч. 2 ст. 32 комментируемого Закона путем проведения закрытого аукциона заказ может размещаться исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии, что такие сведения содержатся в документации об аукционе либо в проекте государственного контракта.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что закрытый аукцион проводится по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17 Закона), таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки

товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ.

Полномочиями на установление порядка согласования проведения закрытого аукциона законодатель наделил федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. При этом законодатель предписал, что срок такого согласования не должен быть более чем 10 рабочих дней со дня поступления обращения о согласовании проведения закрытого аукциона.

Указанным органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона), Приказом которого от 3 мая 2006 г. N 124 на основании данной нормы, а также норм ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 31 и ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона утвержден Порядок согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

В п. 2 названного Порядка предусмотрено, что для получения согласования заказчик, уполномоченный орган направляют в соответствии с требованиями данного Порядка письменное обращение, подписанное уполномоченным должностным лицом заказчика, уполномоченного органа.

Как установлено в п. 3 Порядка, обращение о согласовании проведения закрытого аукциона должно содержать:

обоснование отнесения сведений о предмете размещения заказа к сведениям, составляющим государственную тайну, описание предмета размещения заказа, включая количество закупаемого товара, заказываемых работ (услуг), начальную цену контракта, источник финансирования с указанием программы, в рамках которой производится выделение средств;

перечень приглашаемых к участию в закрытом аукционе лиц, которые соответствуют требованиям комментируемого Закона, имеют доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

выписку из реестра лицензий на право выполнения работ, оказания услуг с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную органом, уполномоченным на ведение соответствующей лицензионной деятельности, с полным перечнем организаций, обладающих лицензиями на проведение работ, оказание услуг, соответствующих предмету заказа.

В п. 3 Порядка также установлено, что обращение о согласовании проведения закрытого аукциона направляется с учетом требований законодательства РФ о защите государственной тайны.

С учетом требования ч. 1 комментируемой статьи в п. 8 Порядка установлено, что рассмотрение поступившего обращения осуществляется соответствующим органом в срок, не превышающий 10 рабочих дней со дня поступления обращения. Согласно п. 12 Порядка по результатам рассмотрения обращения соответствующий орган принимает решение о согласовании или об отказе в согласовании проведения закрытого аукциона. Такое решение оформляется письмом, которое направляется заказчику не позднее указанного срока.

2. В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи при проведении закрытого аукциона применяются положения комментируемого Закона о проведении открытого аукциона с учетом положений данной статьи об особенностях проведения закрытого аукциона, предопределенных требованиями законодательства РФ о государственной тайне. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17.1 Закона), отношения, возникающие в связи защитой сведений, отнесенных к государственной тайне, в интересах обеспечения безопасности, регулирует Закон РФ "О государственной тайне".

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлено, что извещение о проведении закрытого аукциона, документация об аукционе и изменения, внесенные в нее, а также разъяснения документации об аукционе опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет не подлежат. Соответственно, при проведении закрытого аукциона не подлежат применению нормы ч. 1 ст. 33, ч. ч. 7 - 9 ст. 34 комментируемого Закона, предусматривающие обязательность опубликования и размещения указанных документов.

Установленный рассматриваемой нормой запрет распространяется на опубликование указанных документов как в официальных печатных изданиях, так и в иных средствах массовой информации, на размещение указанных документов как на официальных сайтах, так и на иных сайтах в сети Интернет (об официальных печатных изданиях и об официальных сайтах см. комментарий к ст. 16 Закона).

Вместо опубликования извещения о проведении открытого аукциона часть 3 комментируемой статьи при проведении закрытого аукциона предусматривает направление заказчиком, уполномоченным органом приглашений принять участие в закрытом аукционе. Указанные приглашения направляются в письменной форме не позднее чем за 20 дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе лицам, которые одновременно соответствуют трем условиям:

лица удовлетворяют требованиям, предусмотренным комментируемым Законом;

лица имеют доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

лица способны осуществить поставки товаров, выполнить работы, оказать услуги, являющиеся предметом аукциона.

В соответствии с рассматриваемой нормой приглашение принять участие в закрытом аукционе должно содержать те же сведения, которые предусмотрены в ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона для обязательного указания в извещении о проведении открытого аукциона.

3.1. Часть 3.1 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, обязывает заказчика, уполномоченный орган не позднее чем за 20 дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе направить в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, все приглашения принять участие в закрытом аукционе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти приглашений на участие в закрытом аукционе.

4. В ч. 4 комментируемой статьи установлен запрет на использование электронных документов при подаче заявок на участие в аукционе, при представлении документации об аукционе, изменений, внесенных в нее, направлении запросов о разъяснении положений документации об аукционе и предоставлении таких разъяснений. Соответственно, при проведении закрытого аукциона не могут быть применены нормы ч. ч. 7 - 9 ст. 34, ч. 4 ст. 35 комментируемого Закона, предусматривающие возможность использования электронных документов при осуществлении указанных действий. Кроме того, при проведении закрытого аукциона не может быть применена норма ч. 10 ст. 37 Закона, предусматривающая возможность использования электронных документов при направлении запроса о разъяснении результатов аукциона и предоставлении таких разъяснений (по не вполне понятной причине в ч. 4 комментируемой статьи об этом не говорится).

В отношении разъяснений положений документации об аукционе при проведении закрытого аукциона в рассматриваемой норме установлено, что такие разъяснения должны быть доведены в письменной форме заказчиком, уполномоченным органом до сведения всех лиц, которым предоставлена документация об аукционе, с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос.

4.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 4.1 комментируемой статьи определяет особенности составления и направления при проведении закрытого аукциона протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе:

указанный протокол составляется в двух экземплярах;

один экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня его подписания, направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

в этот же срок копии протокола заказчик, уполномоченный орган направляют всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукционе;

другой экземпляр протокола хранится у заказчика, в уполномоченном органе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти протоколов рассмотрения заявок на участие в закрытом аукционе.

4.2. В ч. 4.2 комментируемой статьи, также введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, определены особенности составления и направления при проведении закрытого аукциона протокола аукциона:

протокол аукциона составляется в трех экземплярах;

один экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган не позднее дня, следующего после дня его подписания, направляют в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

в этот же срок копии протокола заказчик, уполномоченный орган направляют всем участникам аукциона;

два других экземпляра протокола хранится у заказчика, в уполномоченном органе.

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение сроков направления в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти протоколов закрытого аукциона.

5. В ч. 5 комментируемой статьи установлено, что не подлежат опубликованию в средствах массовой информации и размещению в сети Интернет протоколы, составленные в ходе проведения закрытого аукциона, а также информация, полученная в ходе проведения закрытого аукциона. Речь идет о составляемых аукционной комиссией протоколе рассмотрения заявок на

участие в аукционе, протоколе аукциона и протоколе об отказе от заключения контракта. Соответственно, при проведении закрытого аукциона не подлежат применению нормы ч. 3.1 ст. 9, ч. 3 ст. 36, ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающие обязательность опубликования и размещения указанных протоколов и информации.

Установленный рассматриваемой нормой запрет распространяется на опубликование указанных протоколов и информации как в официальных печатных изданиях, так и в иных средствах массовой информации, на размещение указанных протоколов и информации как на официальных сайтах, так и на иных сайтах в сети Интернет (об официальных печатных изданиях и об официальных сайтах см. комментарий к ст. 16 Закона).

6. В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи осуществлять аудио- и видеозапись при проведении закрытого аукциона не допускается. Соответственно, при проведении закрытого аукциона не подлежат применению норма ч. 7 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающая обязанность заказчика, уполномоченного органа осуществлять аудиозапись при проведении аукциона, и норма ч. 9 этой же статьи, предусматривающая право любого участника аукциона осуществлять аудио- и видеозапись аукциона.

Статья 40. Последствия признания аукциона несостоявшимся

Комментарий к статье 40

1. Комментируемая статья определяет последствия признания аукциона несостоявшимся. В соответствии с п. 5 ст. 447 части первой ГК РФ несостоявшимся признается аукцион, в котором участвовал только один участник. На основании данной нормы комментируемым Законом предусмотрены следующие случаи, в которых аукцион признается несостоявшимся:

если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе или не подана ни одна заявка на участие в аукционе. В случае если документацией об аукционе предусмотрено два и более лота, аукцион признается несостоявшимся только в отношении тех лотов, в отношении которых подана только одна заявка на участие в аукционе или не подана ни одна заявка на участие в аукционе (ч. 11 ст. 35 и ч. 3 ст. 36);

если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе, или о признании только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона (ч. 5 ст. 36);

если заказчик при уклонении участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, от заключения контракта принял решение о признании аукциона несостоявшимся (ч. 2 ст. 38);

если заказчик отказался от заключения контракта с победителем аукциона и с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта (ч. 2 ст. 38).

В указанных случаях, если государственный или муниципальный контракт не заключен с единственным участником аукциона или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в аукционе (при наличии таких участников), заказчик, уполномоченный орган согласно ч. 1 комментируемой статьи вправе:

либо объявить о проведении повторного аукциона;

либо направить документы о проведении аукциона и признании его 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; таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ, см. комментарий к ст. 17 Закона), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или для нужд муниципального образования). Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования предусматривалось направление документов в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления.

В ч. 1 комментируемой статьи также предусмотрено, что по согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 11 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с изменениями, внесенными в ч. 1 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, из данной нормы исключено положение, предусматривающее, что в указанных выше случаях заказчик, уполномоченный орган вправе

принять решение о размещении заказа путем запроса котировок при условии, что цена контракта не превышает 500 тыс. руб. (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось о предельной сумме 250 тыс. руб.). Соответствующее изменение внесено и в ст. 42 комментируемого Закона.

Рассматриваемая норма также определяет особенности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком):

контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных документацией об аукционе;

цена заключенного контракта не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), указанную в извещении о проведении открытого аукциона (разумеется, при проведении закрытого аукциона речь должна идти о цене, указанной в приглашении принять участие в закрытом аукционе).

В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 1 комментируемой статьи дополнена положением, предусматривающим особенности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в случае, если аукцион признан несостоявшимся в соответствии с ч. 2 ст. 38 Закона:

контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных документацией об аукционе;

цена заключенного контракта не должна превышать наиболее низкую цену контракта, предложенную при проведении аукциона.

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 1 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Полномочиями на установление порядка согласования возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) законодатель наделил федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. При этом законодатель предписал, что срок такого согласования не должен быть более чем 10 рабочих дней со дня поступления обращения о таком согласовании.

Указанным органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона), Приказом которого от 3 мая 2006 г. N 124, как говорилось выше (см. комментарий к ст. 30 Закона) на основании данной нормы, а также норм ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 31 и ч. 1 ст. 39 комментируемого Закона утвержден Порядок согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

В п. 2 названного Порядка предусмотрено, что для получения согласования заказчик, уполномоченный орган направляют в соответствии с требованиями данного Порядка письменное обращение, подписанное уполномоченным должностным лицом заказчика, уполномоченного органа.

Как установлено в п. 4 Порядка, обращение о согласовании возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) должно содержать сведения о признании несостоявшимся аукциона, сведения о незаключении контракта с единственным участником торгов или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в торгах, номер и дату публикации о размещении заказа в официальном печатном издании, дату и номер размещения заказа на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов при размещении заказа посредством открытого аукциона либо реквизиты письма уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти о согласовании проведения закрытого аукциона.

К обращению должны быть приложены:

документация об аукционе, а также разъяснения и изменения к ней (если такие разъяснения или изменения были сделаны заказчиком), протоколы, составленные в ходе проведения торгов;

сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) (наименование, местонахождение, идентификационный номер налогоплательщика), с которым предполагается заключить контракт, и обоснование того, что данное лицо соответствует требованиям комментируемого Закона и документации об аукционе;

документы, свидетельствующие о согласии указываемого в обращении поставщика (исполнителя, подрядчика) заключить контракт в соответствии с требованиями и условиями документации об аукционе и по цене, не превышающей начальную цену контракта, указанную в извещении о размещении заказа или приглашении принять участие в закрытом аукционе.

Согласно п. 5 Порядка к обращению также могут быть приложены иные документы, которые могут иметь значение для рассмотрения обращения.

С учетом требования ч. 1 комментируемой статьи в п. 8 Порядка установлено, что рассмотрение поступившего обращения осуществляется соответствующим органом в срок, не превышающий 10 рабочих дней со дня поступления обращения. Согласно п. 12 Порядка по

результатам рассмотрения обращения соответствующий орган принимает решение о согласовании или об отказе в согласовании возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). Такое решение оформляется письмом, которое направляется заказчику не позднее указанного срока.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает для случаев проведения повторного аукциона право заказчика, уполномоченного органа изменить условия аукциона. В отличие от норм ч. 3.1 ст. 33 и ч. 9 ст. 34 комментируемого Закона, регламентирующих порядок внесения изменений в извещение о проведении открытого аукциона и порядок внесения изменений в документацию об аукционе, рассматриваемая норма запрет на изменение предмета аукциона не устанавливает.

Статья 41. Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме

Комментарий к статье 41

1. Комментируемая статья устанавливает порядок проведения аукциона в электронной форме - перспективного способа размещения заказа, прямо названного в п. 1 ч. 1 ст. 10 комментируемого Закона. К комментируемой статье отсылает норма ч. 3 ст. 32 комментируемого Закона, устанавливая при этом, что открытый аукцион может проводиться в электронной форме на сайте в сети Интернет только в случае, если начальная (максимальная) цена государственного или муниципального контракта (цена лота) не превышает 1 млн. руб. (как говорилось в комментарии к указанной статье, до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данной норме предельная цена контракта (лота) устанавливалась в сумме 500 тыс. руб.). С 1 января 2011 г. норма ч. 3 ст. 32 Закона будет действовать в редакции изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ, и эта редакция ограничений по цене контракта (цене лота) для проведения электронных торгов не устанавливает.

В соответствии с этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. комментируемая статья будет изложена полностью в новой редакции. В ч. 1 статьи в новой редакции будет установлено, что для проведения открытых аукционов в электронной форме федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов (в настоящее время таким органом является Минэкономразвития России, см. комментарий к ст. 2 Закона), отбирает операторов электронных площадок. Там же будет предусмотрено, что порядок отбора операторов электронных площадок, количество таких операторов, условия, на которых такие операторы обеспечивают заказчикам, уполномоченным органам возможность проводить открытый аукцион в электронной форме, устанавливаются Правительством РФ.

Новые понятия "электронная площадка" и "оператор электронной площадки" будут определены для целей комментируемого Закона в ч. 2 статьи:

электронная площадка - сайт в сети Интернет, на котором проводятся открытые аукционы в электронной форме;

оператор электронной площадки (в юридико-технических целях в статье будет обозначаться сокращением "оператор") - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, владеющие электронной площадкой, необходимыми для ее функционирования программно-аппаратными средствами и обеспечивающие проведение открытых аукционов в электронной форме в соответствии с комментируемой статьей (разумеется, в новой редакции).

Часть 3 статьи в новой редакции будет предусматривать, что для обеспечения доступа к участию в открытом аукционе, проводимом в электронной форме, оператор осуществляет аккредитацию участников размещения заказа. Аккредитация проводится на срок 6 месяцев. Для получения аккредитации участник размещения заказа предоставляет оператору следующие документы (об указанных документах см. комментарий к ст. 25 и ст. 35 Закона):

1) заявление участника размещения заказа об аккредитации;

2) полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня обращения с заявлением об аккредитации выписку из ЕГРЮЛ или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), выписку из ЕГРИП или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученный не ранее чем за 6 месяцев до дня обращения с заявлением об аккредитации;

3) документ, подтверждающий полномочия лица или лиц, выполняющих операции по регистрации на открытом аукционе, проводимом в электронной форме, и осуществляющих подачу предложений о цене контракта от имени участников размещения заказа, с указанием паспортных данных такого лица или таких лиц.

Положения ч. ч. 4 - 6 статьи в новой редакции будут определять следующий порядок аккредитации участника размещения заказа:

указанные документы могут быть поданы в форме электронного документа. Требовать иные документы, за исключением указанных, не допускается (ч. 4);

оператор обязан аккредитовать участника размещения заказа без взимания платы в срок не более чем 5 рабочих дней со дня поступления указанных документов и предоставить такому участнику средства идентификации и доступа к электронной площадке или отказать участнику размещения заказа в аккредитации (ч. 5);

оператор обязан отказать участнику размещения заказа в аккредитации в случае непредставления таким участником указанных документов, представления таким участником недостоверных сведений или наличия сведений о таком участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков. В случае отказа участнику размещения заказа в аккредитации оператор в течение 2 рабочих дней со дня принятия указанного решения обязан направить такому участнику уведомление об отказе в аккредитации с указанием причины принятия указанного решения (ч. 6).

В ч. 7 статьи будет закреплена обязанность оператора обеспечить конфиденциальность средств идентификации участника размещения заказа и доступа к электронной площадке.

Иные нововведения статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающие в силу с 1 января 2010 г., рассмотрены ниже.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи в действующей редакции извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме подлежит опубликованию и размещению в порядке, установленном частями 1 и 2 ст. 33 комментируемого Закона, т.е. в том же порядке, который установлен для опубликования и размещения извещения о проведении обычного (неэлектронного) открытого аукциона, а именно:

извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме опубликовывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании и размещается на официальном сайте (ч. 1 ст. 33 Закона, об официальном печатном издании и об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона);

при проведении открытого аукциона в электронной форме на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд муниципальный заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают также на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено муниципальное образование, извещение о проведении такого открытого аукциона (ч. 2 ст. 21 Закона, к которой отсылает норма ч. 2 ст. 33 Закона). Данное требование автоматически выполняется в том случае, когда у муниципального образования нет официального сайта и муниципальный заказчик, как это предусмотрено в ч. 2 ст. 16 комментируемого Закона, размещает информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование;

заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация также вправе опубликовать извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации, при условии, что такие опубликование и размещение не могут осуществляться вместо обязательных опубликования и размещения (ч. 3 ст. 21 Закона, к которой отсылает норма ч. 2 ст. 33 Закона).

Если по общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 33 комментируемого Закона, извещение о проведении открытого аукциона опубликовывается и размещается не менее чем за 20 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе, то согласно ч. 1 комментируемой статьи в действующей редакции извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме подлежит опубликованию и размещению не менее чем за 10 дней до даты проведения аукциона.

В ч. 8 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., в отношении порядка размещения извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме также будет содержаться отсылка к нормам ч. 1 и ч. 2 ст. 33 комментируемого Закона (следует обратить внимание на то, что требование опубликования такого извещения установлено не будет, аналогичные изменения внесены Законом 2007 г. N 218-ФЗ и в указанные выше нормы) и будет установлен такой же срок для размещения извещения - не менее чем за 10 дней до даты проведения аукциона.

Часть 10 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусматривает административную ответственность за нарушение заказчиком, уполномоченным органом, оператором электронной площадки порядка проведения открытого аукциона в электронной форме, а также нарушение оператором электронной площадки порядка аккредитации участников размещения заказа.

2. Часть 2 комментируемой статьи устанавливает, что при проведении открытого аукциона в электронной форме документация об аукционе не разрабатывается, а также определяет исчерпывающие перечни сведений, которые должны содержаться в извещениях о проведении

открытого аукциона в электронной форме, подлежащих соответственно опубликованию в официальном печатном издании и размещению на официальном сайте. Следует отметить, что рассматриваемая норма в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ полностью изложена в новой редакции. До этого в ней предусматривался единый перечень сведений, подлежащих включению в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, подлежащее опубликованию в официальном печатном издании, должно содержать:

1) сведения, которые согласно п. п. 1, 2, 4 и 5 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса, т.е.:

форма торгов (п. 1);

наименование, место нахождения, почтовый адрес и адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации (п. 2);

предмет государственного или муниципального контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, объем работ, услуг (п. 4);

место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (п. 5);

2) сведения, которые согласно п. 2 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении обычного (неэлектронного) открытого аукциона, т.е. начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

3) сведения об официальном сайте, на котором размещается извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, подлежащее размещению на официальном сайте, должно содержать:

1) сведения, которые согласно п. п. 1, 2, 4 и 5 ч. 4 ст. 21 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса, т.е.:

форма торгов (п. 1);

наименование, место нахождения, почтовый адрес и адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации (п. 2);

предмет государственного или муниципального контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, объем работ, услуг (п. 4);

место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (п. 5);

2) сведения, которые согласно п. п. 3, 4, 4.2 - 7 ч. 4 ст. 22 комментируемого Закона должна содержать конкурсная документация, т.е.:

требования к сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работ, услуг, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара (при необходимости) (п. 3);

место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (п. 4);

форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг (п. 4.2);

источник финансирования заказа (п. 4.3);

порядок формирования цены контракта (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) (п. 5);

перечень запасных частей к технике, к оборудованию с указанием начальной (максимальной) цены каждой такой запасной части к технике, к оборудованию - в случае если при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, необходимый объем работ, услуг (п. 5.1);

сведения о валюте, используемой для формирования цены контракта и расчетов с поставщиками (исполнителями, подрядчиками) (п. 6);

порядок применения официального курса иностранной валюты к рублю, установленного Банком России и используемого при оплате заключенного государственного или муниципального контракта (п. 7);

3) сведения, которые согласно п. 2 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона должны быть указаны в извещении о проведении обычного (неэлектронного) открытого аукциона, т.е. начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

4) сведения, которые согласно п. 6 и п. 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона должна содержать документация об аукционе, т.е.:

срок, в течение которого победитель аукциона должен подписать проект государственного или муниципального контракта (п. 6). Там же установлено, что указанный срок должен составлять не менее чем десять дней со дня подписания протокола аукциона;

размер обеспечения исполнения государственного или муниципального контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 9). Там же установлено, что размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 50 млн. руб., заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или в случае, если размер аванса превышает 30% начальной (максимальной) цены контракта - в размере, не превышающем на 20% размер аванса, но не менее чем размер аванса;

5) сведения, прямо предусмотренные в ч. 2 комментируемой статьи, т.е.:

сайт в сети Интернет, на котором будет проводиться открытый аукцион в электронной форме;

дата и время начала регистрации на этом сайте участников аукциона, порядок их регистрации на этом сайте;

дата и время начала проведения такого аукциона.

В силу прямого указания в ч. 2 комментируемой статьи сведения, указанные в извещении о проведении открытого аукциона, размещаемом на официальном сайте, должны соответствовать сведениям, указанным в опубликованном в официальном печатном издании извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме.

Следует отметить, что согласно ч. 8 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме (как говорилось выше, такое извещение должно быть только размещено на официальном сайте) должны быть указаны сведения, предусмотренные пунктами 1, 2, 4 и 5 ч. 4 ст. 21 (сведения, которые должны быть указаны в извещении о проведении открытого конкурса), пунктами 1, 2 и 5 ч. 3 ст. 33 комментируемого Закона (сведения, которые должны быть указаны в извещении о проведении обычного (неэлектронного) открытого аукциона), а также дата и время проведения указанного аукциона.

Новая редакция комментируемой статьи, вступающая в силу с 1 января 2010 г., в отличие от ч. 2 данной статьи в действующей редакции будет предусматривать обязательность разработки документации об аукционе при проведении открытого аукциона в электронной форме. В соответствии с ч. 9 статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ к документации об аукционе будут подлежать применению общие требования, предусмотренные статьей 34 комментируемого Закона (о документации об обычном (неэлектронном) аукционе), с учетом следующих особенностей: в документации об аукционе должны быть указаны сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4, 4.2 - 7 и 10 ч. 4 ст. 22 (сведения, которые должна содержать конкурсная документация), частью 2, пунктами 4, 4.1, 6 - 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона (сведения, которые должна содержать документации об обычном (неэлектронном) аукционе), а также адрес электронной площадки, номер контактного телефона оператора электронной площадки.

3. В ч. 3 комментируемой статьи установлено, что доступ к участию в открытом аукционе, проводимом в электронной форме на сайте в сети Интернет, осуществляется без взимания платы. Данная норма, согласующаяся с положениями Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, направлена на реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия.

Рассматриваемая норма также согласуется с положением ч. 4 ст. 32 комментируемого Закона о том, что не допускается взимание с участников размещения заказа платы за участие в аукционе, за исключением платы за предоставление документации об аукционе в случаях, предусмотренных комментируемым Законом.

В ч. 12 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., аналогично рассматриваемой норме будет установлено, что доступ участников размещения заказа, прошедших аккредитацию в соответствии с ч. 3 данной статьи (см. выше), к регистрации в качестве участников аукциона на электронной площадке, доступ к участию в

открытом аукционе, проводимом в электронной форме, а также указанные регистрация и участие осуществляются без взимания платы.

4. Норма ч. 4 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка пользования сайтами в сети Интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме.

Сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет. Соответственно, подлежит применению переходное положение, предусмотренное в ч. 8 ст. 65 комментируемого Закона: до установления Правительством РФ порядка пользования сайтами в сети Интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме, указанные порядок и требования устанавливаются в соответствии с нормативными правовыми актами субъектов РФ, органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону, а при отсутствии таких актов заказчиком самостоятельно.

Данное переходное положение в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ действует только до 1 января 2010 г., т.е. до даты вступления в силу новой редакции комментируемой статьи, в ч. 22 которой будет предусмотрено, что Правительством РФ могут устанавливаться особенности проведения открытого аукциона в электронной форме. Кроме того, как говорилось выше, согласно ч. 1 данной статьи Правительство РФ будет наделено полномочиями по установлению порядка отбора операторов электронных площадок, количества таких операторов, условий, на которых такие операторы обеспечивают заказчикам, уполномоченным органам возможность проводить открытый аукцион в электронной форме.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи на заказчика возлагается обязанность обеспечить надежность программного обеспечения, используемого для проведения открытого аукциона в электронной форме, равный доступ участников размещения заказа к участию в аукционе. Данная норма направлена на реализацию таких целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции.

В ч. 10 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., обязанность обеспечить надежность функционирования программных и технических средств, используемых для проведения открытого аукциона в электронной форме, равный доступ участников размещения заказа к участию в аукционе будет возложена на оператора электронной площадки.

6. Часть 6 комментируемой статьи устанавливает, что для участия в открытом аукционе, проводимом в электронной форме, участники размещения заказа должны зарегистрироваться на сайте в сети Интернет в порядке, указанном в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме. При этом предусмотрено, что участник размещения заказа вправе зарегистрироваться на указанном сайте в любое время с даты и времени начала регистрации, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, до окончания проведения открытого аукциона.

Аналогичные положения будут закреплены в ч. 11 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г.: для участия в открытом аукционе, проводимом в электронной форме, аккредитованный участник размещения заказа должен зарегистрироваться на электронной площадке в качестве участника соответствующего аукциона; аккредитованный участник размещения заказа вправе зарегистрироваться в качестве участника аукциона на электронной площадке в любое время с момента размещения извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте до момента окончания проведения открытого аукциона в электронной форме (об аккредитации участников размещения заказа см. выше).

7 - 9. В соответствии с ч. 7 комментируемой статьи представление в электронной форме предложений о цене контракта осуществляется зарегистрированным участником аукциона с даты и времени начала проведения аукциона, указанных в извещении о проведении открытого аукциона.

В отличие о проведения обычного (неэлектронного) открытого аукциона при проведении открытого аукциона в электронной форме "шаг аукциона" согласно рассматриваемой норме не устанавливается (о "шаге аукциона" см. комментарий к ст. 37 Закона).

В ч. 8 комментируемой статьи установлено, что с даты и времени начала проведения аукциона на сайте в сети Интернет должны быть указаны:

1) предмет и условия контракта;

2) начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

3) порядок регистрации участников открытого аукциона;

4) в режиме реального времени последнее и предпоследнее предложения о цене контракта и время поступления указанных предложений, за исключением случаев, если в последнем предложении указывается цена контракта, равная цене контракта, указанной в предпоследнем предложении, или превышающая такую цену.

Согласно ч. 9 комментируемой статьи аукцион считается оконченным в том случае, если в течение одного часа с момента размещения на сайте в сети Интернет последнего предложения о цене контракта не поступило ни одного предложения, предусматривающего более низкую цену контракта. На тот случай, когда наиболее низкая цена контракта указана в нескольких предложениях, рассматриваемая норма устанавливает, что победителем аукциона признается участник аукциона, предложение о цене контракта которого поступило ранее других предложений.

Как установлено в ч. 9 комментируемой статьи, информация об окончании аукциона должна размещаться на таком сайте немедленно.

Положения ч. ч. 15 - 20 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., регламентируют непосредственную процедуру аукциона в электронной форме более детально и несколько иначе.

Так, в соответствии с ч. 15 статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ с момента начала проведения открытого аукциона в электронной форме на электронной площадке должны быть указаны:

1) предмет контракта;

2) наименование заказчика;

3) ссылка на страницу официального сайта, на которой размещена документация об аукционе;

4) начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

5) наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица) участников размещения заказа, зарегистрировавшихся в качестве участников данного аукциона;

6) в режиме реального времени последнее и предпоследнее предложения о цене контракта и время поступления указанных предложений, за исключением случаев, если в последнем предложении указывается цена контракта, равная цене контракта, указанной в предпоследнем предложении, или превышающая такую цену;

7) время, оставшееся до истечения времени подачи предложений о цене контракта.

Как предусмотрено положениями ч. ч. 16 - 20 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ:

при проведении аукциона в электронной форме участники аукциона подают в форме электронных документов предложения о цене контракта, предусматривающие снижение начальной (максимальной) цены контракта на величину от 0,5 до 5% начальной (максимальной) цены контракта (ч. 16);

заказчик, уполномоченный орган, оператор электронной площадки обязаны обеспечивать в ходе проведения аукциона в электронной форме анонимность предложений о цене контракта, поданных участниками аукциона (ч. 17);

при поступлении поданного в соответствии с частью 16 статьи первого предложения о цене контракта, являющейся в момент проведения аукциона наиболее низкой, участник аукциона, подавший такое предложение, должен незамедлительно уведомляться об этом оператором (ч. 18);

при проведении открытого аукциона в электронной форме устанавливается временной интервал приема предложений участников аукциона о цене контракта, составляющий 10 минут с момента начала проведения аукциона, а также с момента поступления последнего предложения о цене контракта. Если в течение указанного временного интервала не поступило предложение о более низкой цене контракта, аукцион автоматически завершается при помощи программных и технических средств, обеспечивающих проведение такого аукциона (ч. 19);

победителем аукциона признается участник аукциона, предложивший наиболее низкую цену контракта (ч. 20).

10. Часть 10 комментируемой статьи устанавливает, что в течение одного часа с момента окончания аукциона, проводимого на сайте в сети Интернет в электронной форме, на этом сайте должны быть размещены:

решение о признании участника аукциона победителем аукциона;

информация о цене контракта;

информация о последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта;

наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица) победителя аукциона и участника аукциона, который сделал предложение о цене контракта, равной цене, предложенной победителем аукциона, при отсутствии такого участника аукциона - участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта.

Аналогично в ч. 21 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., будет установлено, что в течение 30 минут с момента окончания аукциона, проводимого на электронной площадке, на указанной площадке размещается информация о цене контракта, последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта, наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица) победителя аукциона и участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта.

11. В ч. 11 комментируемой статьи установлена обязательность оформления результатов аукциона, проводимого в электронной форме, протоколом, а также определены требованию к содержанию такого протокола (следует отметить, что данная норма в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ полностью изложена в новой редакции, однако внесенные изменения не носят существенный характер).

Согласно рассматриваемой норме в протоколе должны быть указаны следующие сведения:

место, дата, время проведения аукциона;

перечень участников аукциона;

начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

последнее и предпоследнее предложения о цене контракта;

наименование, место нахождения (для юридических лиц), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физических лиц) победителя аукциона и участника аукциона, который сделал предложение о цене контракта, равной цене, предложенной победителем аукциона, или предпоследнее предложение о цене контракта.

Протокол подлежит подписанию заказчиком, уполномоченным органом в день проведения аукциона.

Составляется протокол в двух экземплярах:

один экземпляр протокола остается у заказчика, уполномоченного органа. Указанный протокол размещается на официальном сайте в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола;

другой экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган обязаны в течение 3 рабочих дней со дня его подписания передать победителю аукциона вместе с проектом контракта, который составляется путем включения в него условий исполнения этого контракта, предусмотренных извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме, и цены этого контракта, предложенной победителем аукциона.

В ч. 23 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., будет установлено, что протокол аукциона формируется в электронной форме в автоматическом режиме при помощи программных и технических средств, обеспечивающих проведение аукциона, в день окончания аукциона. Там же будет предусмотрено, что в протоколе указываются:

адрес электронной площадки;

дата, время начала и окончания проведения аукциона;

перечень участников аукциона (без указания предоставленных им средств идентификации);

начальная (максимальная) цена контракта (цена лота);

последнее и предпоследнее предложения о цене контракта;

наименование, место нахождения (для юридических лиц), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физических лиц) победителя аукциона и участника аукциона, который сделал предложение о цене контракта, равной цене, предложенной победителем аукциона, или предпоследнее предложение о цене контракта.

Аналогично будет установлено, что протокол подписывается в день проведения аукциона, но не только заказчиком, уполномоченным органом, а и оператором электронной площадки. В ч. 23 статьи будут воспроизведены и другие положения ч. 11 комментируемой статьи в действующей редакции, с той лишь разницей, что победителю аукциона экземпляр протокола может направляться в письменной форме или форме электронного документа (по выбору победителя аукциона).

12. В ч. 12 комментируемой статьи определены случаи, в которых победитель аукциона признается уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта: если победитель аукциона в срок, указанный в извещении о проведении открытого аукциона, не представил заказчику:

подписанный контракт;

обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В ч. 24 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., будет прямо предусмотрено, что победитель аукциона или участник аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, в срок, указанный в документации об аукционе, представляет заказчику:

1) подписанный контракт;

2) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона, в случае, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом аукциона;

3) обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Соответственно, в ч. 25 статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ будет установлено, что победитель аукциона или участник аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если он представляет указанные документы заказчику в срок, указанный в документации об аукционе.

Последствием признания участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков. В ч. 27 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., наряду с этим будет предусмотрено аннулирование аккредитации такого участника на электронной площадке на срок не менее 3 месяцев (об аккредитации участников размещения заказа см. выше), а в ч. 26 будет предусмотрено, что денежные средства, внесенные таким участников в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются.

13. В соответствии с ч. 13 комментируемой статьи в случае, если победитель аукциона признан уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта, заказчик вправе:

1) обратиться в суд с иском о требовании о понуждении победителя аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения;

2) заключить контракт с участником аукциона, сделавшим предложение о цене контракта, равной цене, предложенной победителем аукциона;

3) объявить о проведении повторного аукциона.

В ч. 26 комментируемой статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., будет предусмотрено, что в случае, если победитель аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с иском о требовании о понуждении победителя аукциона заключить контракт, а также с иском о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения, либо заключить государственный или муниципальный контракт с участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта. Там же будет установлено, что при этом заключение контракта для таких участников аукциона является обязательным.

14. Часть 14 комментируемой статьи устанавливает, что государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона, по цене, предложенной победителем аукциона или участником аукциона, который сделал предложение о цене контракта, равной цене, предложенной победителем аукциона, и с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта (данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 10 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона).

В случае если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, участник размещения заказа (за исключением бюджетного учреждения) до заключения контракта предоставляет такое обеспечение в размере, в порядке и в срок, которые указаны в извещении о проведении аукциона (при этом участник размещения заказа самостоятельно определяет способ обеспечения исполнения контракта из возможных способов, указанных в ч. 4 ст. 38 комментируемого Закона).

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 14 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

15. В ч. 15 комментируемой статьи определены случаи, в которых аукцион признается несостоявшимся:

в случае если в аукционе участвовал один участник аукциона;

в случае если в течение одного часа с момента начала проведения аукциона не представлено ни одно предложение о цене контракта, предусматривающее более низкую цену контракта.

В случае признания аукциона несостоявшимся согласно рассматриваемой норме заказчик, уполномоченный орган вправе объявить о проведении повторного аукциона или размещении заказа путем запроса котировок, если цена контракта не превышает 500 тыс. руб. (следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данной норме говорилось о сумме в 250 тыс. руб.; данное изменение предопределено изменением, внесенным этим же Законом в ч.

2 ст. 42 комментируемого Закона, - сумма цены контракта, при непревышении которой размещение заказа может осуществляться путем запроса котировок, увеличена с 250 до 500 тыс. руб.).

В комментируемой статье в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ, вступающей в силу с 1 января 2010 г., будет установлено, что аукцион признается несостоявшимся в следующих случаях:

если в качестве участников соответствующего аукциона зарегистрировались менее чем два участника размещения заказа (ч. 13);

если в течение 10 минут с момента начала проведения аукциона не представлено ни одного предложения о цене контракта, предусматривающего более низкую цену контракта (ч. 28).

В ч. 14 статьи в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ будет установлено, что в случае, если в качестве участника соответствующего аукциона зарегистрировался только один участник размещения заказа:

заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе обязан передать такому участнику аукциона проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе;

при этом контракт заключается с учетом положений ч. 4 ст. 38 комментируемого Закона (речь идет о предоставлении обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком,

уполномоченным органом установлено такое требование, см. выше) на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта цене контракта;

такой участник аукциона не вправе отказаться от заключения контракта;

денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, возвращаются такому участнику в течение 5 рабочих дней со дня заключения с ним контракта;

контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте информации о признании аукциона несостоявшимся;

при непредставлении заказчику таким участником аукциона в срок, предусмотренный документацией об аукционе, документов, предусмотренных частью 22 статьи (см. выше), такой участник аукциона признается уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта;

в случае уклонения участника аукциона от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются.

Глава 4. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗОВ ПУТЕМ ЗАПРОСА КОТИРОВОК

Статья 42. Запрос котировок

Комментарий к статье 42

1. Комментируемая глава посвящена такому способу осуществляемого без проведения торгов размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, указанному в п. 2 ч. 1 ст. 10 комментируемого Закона, как запрос котировок. В гл. 5 комментируемого Закона определены особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Часть 1 комментируемой статьи определяет содержание понятия запроса котировок - это способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Ранее такой способ размещения заказов, как запрос котировок, предусматривался в п. 29 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд. Запрос котировок как метод закупок товаров (работ) и услуг предусмотрен в ст. 21 и регламентирован в ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлены три условия, при одновременном выполнении которых заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок:

являющиеся предметом государственного или муниципального контракта поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа;

для товаров, работ, услуг, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых заключается контракт при размещении заказа, есть функционирующий рынок;

цена государственного или муниципального контракта не превышает 500 тыс. руб. (с учетом положений ч. 3 комментируемой статьи и за исключением случаев, предусмотренных частями 5 и 6 комментируемой статьи и главой 5 комментируемого Закона; глава 5 Закона (ч. 1 ст. 53) устанавливает, что без ограничения цены контракта осуществляется размещение заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера; о случаях, предусмотренных частями 5 и 6 статьи, см. ниже).

Аналогичные условия использования способа запроса котировок при размещении заказов предусматривала и норма п. 29 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд: заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд с применением способа запроса котировок при закупках имеющейся в наличии продукции, которая производится или предоставляется не по конкретным заявкам заказчика и для которой существует сложившийся рынок, при условии, что цена государственного контракта не превышает 2,5 тыс. МРОТ (т.е. 250 тыс. руб., именно такую сумму и предусматривала норма ч. 2 комментируемой статьи в первоначальной редакции).

Норма ч. 2 комментируемой статьи согласуется с положением п. 1 ст. 21 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг об условиях использования запроса котировок: закупающая организация может проводить с помощью запроса котировок на закупки имеющихся в наличии товаров или услуг, которые производятся или предоставляются не по конкретным спецификациям закупающей организации и для которых сложился рынок, при условии, что сметная стоимость договора о закупках ниже суммы, установленной в подзаконных актах о закупках.

Как упоминалось выше, в первоначальной редакции рассматриваемой нормы говорилось о предельной сумме цены контракта, заключаемого по результатам размещения заказа с использованием способа запроса котировок, в 250 тыс. руб. Данная сумма увеличена до 500 тыс. руб. в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ, в пояснительной записке к проекту которого в качестве обоснования такого повышения отмечалось то, что процедура запроса котировок по Закону обеспечивает гласность и прозрачность размещения заказа и в то же время является наименее затратной по времени и средствам.

Следует отметить, что до внесения в рассматриваемую норму изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ в качестве самостоятельного случая использования запроса котировок говорилось о ситуации, когда аукцион признан несостоявшимся и начальная (максимальная) цена контракта не превышает 500 тыс. руб. Таким образом, признание аукциона несостоявшимся вне зависимости от начальной (максимальной) цены контракта основанием для использования способа запроса котировок не является. Соответствующее изменение внесено и в ст. 40 комментируемого Закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 10 комментируемого Закона во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных данным Законом.

Как предусмотрено в ч. 4 указанной статьи, Правительством РФ устанавливаются перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляются путем проведения аукциона. В соответствии с данной нормой такой перечень утвержден распоряжением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р.

В ч. 4 ст. 10 Закона также установлено, что в случае если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, то размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается. Однако, как говорилось в комментарии к указанной статье, письмом от 8 августа 2007 г. N 11812-КА/Д04 "О порядке применения процедур размещения заказов для государственных и муниципальных нужд" Минэкономразвития России разъяснило, что комментируемым Законом не установлен запрет на возможность размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, включенных в такие перечни, путем проведения запроса котировок или у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Таким образом, по мнению Минэкономразвития России, заказчик вправе осуществлять размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, включенных в Перечень путем проведения запроса котировок или у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в установленном Законом порядке.

3. Норма ч. 3 комментируемой статьи, которую предписывает учитывать часть 2 данной статьи, запрещает осуществлять путем запроса котировок размещение заказа на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму более чем 500 тыс. руб. в течение квартала (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ говорилось о сумме в 250 тыс. руб.). Необходимо иметь в виду, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из данной нормы исключено уточнение, согласно которому речь в ней шла о подлежащей уплате в течение квартала.

Понятие одноименных товаров, одноименных работ, одноименных услуг определено в ч. 6.1 ст. 10 комментируемого Закона: товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. Как говорилось в комментарии к указанной статье, до настоящего времени Минэкономразвития России соответствующий нормативный правовой акт не издало. До утверждения указанной номенклатуры, как представляется, ранее допустимо было использовать определение понятия "одноименные товары", данное в п. 2 Положения о взаимодействии государственных и муниципальных заказчиков, органов, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, при проведении совместных торгов, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 октября 2006 г. N 631: аналогичные по техническим и функциональным характеристикам товары определенного вида, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (деталями), не влияющими на качество и их основные потребительские свойства, и которые являются однородными по своему потребительскому назначению. Однако в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 647 приведенное определение из п. 2 названного Положения исключено.

4. В ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона установлено, что нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления. С учетом данной нормы в ч. 4 комментируемой статьи, по сути, речь идет лишь о прямо установленном основании для признания судом размещения заказа недействительным: нарушение положения ч. 3 данной статьи, т.е. осуществление путем запроса котировок размещения заказа на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму более чем 500 тыс. руб. в течение квартала.

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона.

5. Часть 5 комментируемой статьи, ссылка на которую содержится в ч. 2 данной статьи, предусматривает изъятие из положения указанной нормы о том, что путем запроса котировок размещение заказа может осуществляться только при условии непревышения цены контракта на 500 тыс. руб.

Согласно рассматриваемой норме независимо от цены контракта заказчик вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок цен товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности на территории иностранного государства, на которой находится заказчик, у иностранных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом два других предусмотренных частью 2 комментируемой статьи условия использования запроса котировок при размещении заказа - производство товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляется не по конкретным заявкам заказчика и для этих товаров, работ, услуг есть функционирующий рынок - должны быть соблюдены, на что прямо и указано в рассматриваемой норме.

6. Во введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ ч. 6 комментируемой статьи предусмотрено еще одно изъятие из положения нормы ч. 2 данной статьи о том, что путем запроса котировок размещение заказа может осуществляться только при условии непревышения цены контракта на 500 тыс. руб. (соответственно, этим же Законом в ч. 2 статьи включена ссылка на часть 6 статьи).

Речь идет о праве заказчика осуществлять размещение заказа на поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой или неотложной медицинской помощи, лекарственных средств, топлива, которые необходимы для нормального жизнеобеспечения граждан и отсутствие которых приведет к нарушению их нормального жизнеобеспечения, путем проведения запроса котировок независимо от цены контракта.

Рассматриваемая норма предусматривает два случая, в которых заказчиком может быть реализовано такое право. Первый такой случай установлен во введенной этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ части 8.2 ст. 9 комментируемого Закона (указанная норма содержит отсылку к рассматриваемой норме): при вынесении судом определения об обеспечении иска о расторжении контракта на поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой или неотложной медицинской помощи, лекарственных средств, топлива, которые необходимы для нормального жизнеобеспечения граждан и отсутствие которых приведет к нарушению их нормального жизнеобеспечения.

Вторым случаем является выдача уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной

власти субъекта РФ, органом местного самоуправления предписания об отмене результатов торгов и принятии решения о возможности размещения заказа на поставку таких товаров путем проведения запроса котировок. При этом установлено, что указанное решение принимается уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления на основании заявления заказчика в срок не более чем 10 рабочих дней со дня выдачи указанного предписания.

Часть 6 комментируемой статьи также определяет особенности заключения контракта по результатам размещения путем запроса котировок, осуществляемого в предусмотренных в ней случаях:

контракт на поставку товаров может заключаться на срок, не превышающий срока, необходимого для проведения торгов на право заключить контракт на поставку таких товаров;

при заключении контракта количество поставляемого товара не может превышать количество товара, необходимое для нормального жизнеобеспечения граждан в течение указанного срока.

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 6 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

7. Часть 7 комментируемой статьи, также введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, устанавливает запрет на взимание с участника размещения заказа платы за участие в запросе котировок. Данная норма направлена на реализацию такой из целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 его ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия.

Следует отметить, что рассматриваемая норма в отличие от норм ч. 3 ст. 20 и ч. 4 ст. 32 комментируемого Закона не предусматривает изъятий из установленного в ней запрета (в указанных нормах говорится об исключениях из запрета взимания платы с участников торгов в части платы за предоставление конкурсной документации или документации об аукционе; однако комментируемая глава разработку и предоставление подобной документации не предусматривает).

Статья 43. Требования, предъявляемые к запросу котировок

Комментарий к статье 43

Комментируемая статья определяет исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть в обязательном порядке указаны в запросе котировок. При этом речь идет о запросе котировок не как о способе размещения заказа, определение которого дано в ч. 1 ст. 42 комментируемого Закона, а о документе, направляемом заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с ч. 3 ст. 45 комментируемого Закона лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом заключаемого контракта.

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 45 Закона сведения, предусмотренные комментируемой статьей, подлежат обязательному указанию в извещении о проведении запроса котировок. В ч. 2 указанной статьи предусмотрено, что извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки, которые должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком (эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми на основании пункта 4 комментируемой статьи). Там же установлено, что извещение о проведении запроса котировок не может содержать знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, его производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. В соответствии с ч. 1 этой же статьи извещение о проведении запроса котировок вместе с проектом контракта, заключаемого по результатам проведения такого запроса, должны быть размещены заказчиком, уполномоченным органом на официальном сайте (не менее чем за 7 рабочих дней до дня истечения срока представления котировочных заявок, а при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 250 тыс. руб., а также в случае, предусмотренном частью 6 ст. 42 Закона, - не менее чем за 4 рабочих дня до дня истечения указанного срока).

Следует отметить, что обязательность указания в запросе котировок требований, установленных заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам

товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требований к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иных показателей, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, предусмотрена изменениями, внесенными в п. 4 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 53-ФЗ.

Также необходимо отметить, что положение п. 7 комментируемой статьи об обязательности указания в запросе котировок сведений о включенных (невключенных) в цену товаров, работ, услуг расходах, в т.ч. расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, согласуется с положением п. 1 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг. В указанном положении предусмотрено, что закупающая организация каждому поставщику (подрядчику), у которого запрашивается котировка, сообщает о том, следует ли включать в цену какие-либо другие элементы, помимо расходов на сами товары или услуги, например любые связанные с ними расходы на транспортировку и страхование, таможенные пошлины и налоги.

Статья 44. Требования, предъявляемые к котировочной заявке

Комментарий к статье 44

В комментируемой статье определен исчерпывающий перечень сведений, который подлежит указанию в котировочной заявке - документе, подача которого необходима для участия лица, желающего поставить товары, выполнить работы или оказать услуги для государственных или муниципальных нужд, в запросе котировок. Порядок подачи котировочных заявок регламентирован положениями ст. 46 комментируемого Закона.

Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ комментируемая статья полностью изложена в новой редакции.

В ранее действовавшей редакции статья содержала две части: в ч. 1 содержался перечень сведений, которые должна содержать котировочная заявка, а в ч. 2 устанавливалось, что условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в котировочной заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным запросом котировок. Поскольку в соответствии с п. 4 статьи в действующей редакции в котировочной заявке должно содержаться согласие участника размещения заказа исполнить условия контракта, указанные в извещении о проведении запроса котировок (ранее указание такого согласия не предусматривалось), необходимость в норме, которая ранее содержалась в ч. 2 статьи, отпала. Соответственно, в новой редакции статьи не воспроизведены такие позиции перечня сведений, указываемых в котировочной заявке, как:

место доставки поставляемых товаров, место выполнения работ, место оказания услуг;

сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг;

сроки и условия оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Нововведением Закона 2007 г. N 218-ФЗ является положение п. 2 комментируемой статьи, согласно которому в котировочной заявке должен быть указан идентификационный номер налогоплательщика, присвоенный участнику размещения заказа. Присвоение каждому налогоплательщику единого по всем видам налогов и сборов, в т.ч. подлежащих уплате в связи с перемещением товаров через таможенную границу России, и на всей территории России идентификационного номера налогоплательщика предусмотрено в п. 7 ст. 84 части первой НК РФ. Порядок и условия присвоения, применения, а также изменения идентификационного номера налогоплательщика и форм документов, используемых при постановке на учет, снятии с учета юридических и физических лиц утверждены Приказом МНС России от 3 марта 2004 г. N БГ-3-09/178 <1>.

<1> РГ. 2004. 30 марта. N 64.

В случаях, если котировочные заявки не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок, котировочная комиссия в соответствии с ч. 3 ст. 47 комментируемого Закона такие котировочные заявки не рассматривает и отклоняет. Там же установлено, что отклонение котировочных заявок по иным основаниям не допускается.

Статья 45. Порядок проведения запроса котировок

Комментарий к статье 45

1. Часть 1 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган при проведении запроса котировок размещать на официальном сайте извещение о проведении запроса котировок (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Данное положение, являющееся одним из нововведений комментируемого Закона, направлено на реализацию таких целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, а также развитие добросовестной конкуренции.

Ранее Положение 1997 г. об организации закупки для государственных нужд (п. 57), регламентируя рассматриваемый способ размещения заказов, лишь предусматривало, что запрос ценовых котировок производится не менее чем у трех поставщиков. Следует отметить, что это согласовывалось с положением п. 1 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг: закупающая организация запрашивает котировки у такого числа поставщиков (подрядчиков), какое будет сочтено практически целесообразным, однако, по возможности, не менее чем у трех поставщиков (подрядчиков).

В соответствии с изменениями, внесенными в ч. 1 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 53-ФЗ, заказчик, уполномоченный орган при проведении запроса котировок обязаны размещать на официальном сайте не только извещение о проведении запроса котировок, но и проект контракта, заключаемого по результатам проведения такого запроса.

Часть 1 комментируемой статьи также устанавливает минимальный срок размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и проекта контракта до дня истечения срока представления котировочных заявок. Иначе говоря, рассматриваемая норма устанавливает минимальный срок для подачи участниками размещения заказа котировочных заявок. В ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы предусматривалось, что извещение о проведении запроса котировок должно быть размещено не менее чем за 4 рабочих дня до дня истечения срока представления котировочных заявок. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 42 Закона), Законом 2007 г. N 53-ФЗ предельная сумма цены контракта, заключаемого по результатам размещения заказа с использованием способа запроса котировок, увеличена с 250 до 500 тыс. руб. Соответственно, изменениями, внесенными этим же Законом в ч. 1 комментируемой статьи, минимальный срок подачи котировочных заявок увеличен с 4 до 7 рабочих дней, а также сохранен такой срок в 4 рабочих дня для случаев размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 250 тыс. руб.

Дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусмотрено, что минимальный срок подачи котировочных заявок в 4 рабочих дня подлежит установлению и при размещении заказа в случае, предусмотренном частью 6 ст. 42 комментируемого Закона, т.е. при размещении заказа на поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой или неотложной медицинской помощи, лекарственных средств, топлива, которые необходимы для нормального жизнеобеспечения граждан и отсутствие которых приведет к нарушению их нормального жизнеобеспечения.

В ч. 8 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за сокращение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа сроков подачи котировочных заявок, за исключением случаев, если законодательством о размещении заказов допускается сокращение указанных сроков.

Как представляется, при размещении на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок вполне уместна аналогия с нормами ч. 3 ст. 21 и ч. 2 ст. 33 комментируемого Закона, т.е. заказчик, уполномоченный орган вправе опубликовать такое извещение в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации, при условии, что такие опубликование и размещение не могут осуществляться вместо предусмотренного частью 1 комментируемой статьи размещения.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлены требования к содержанию извещения о проведении запроса котировок и порядку его размещения на официальном сайте.

Согласно рассматриваемой норме извещение о проведении запроса котировок должно содержать те же сведения, которые в соответствии со ст. 43 комментируемого Закона должен содержать запрос котировок.

Законом 2007 г. N 53-ФЗ рассматриваемая норма дополнена положением, допускающим, что извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, которые должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, знаки обслуживания, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

При этом установлено, что эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми на основании п. 4 ст. 43 комментируемого

Закона. Как говорилось в комментарии к указанной статье, данная норма этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ дополнена положением о том, что при указании в запросе котировок наименования, характеристик и количества поставляемых товаров, наименования, характеристик и объема выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, из нормы ч. 2 комментируемой статьи исключено положение о том, что извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Этим же Законом прямо установлено, что извещение о проведении запроса котировок не может содержать знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, его производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи извещение о проведении запроса котировок должно быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок.

На основании общей нормы ч. 8 ст. 16 комментируемого Закона, согласно которой информация о размещении заказа, размещенная на официальных сайтах, должна быть доступна для ознакомления без взимания платы, и в развитие нормы ч. 7 ст. 42 комментируемого Закона, согласно которой не допускается взимание с участника размещения заказа платы за участие в запросе котировок, в ч. 2 комментируемой статьи установлено, что извещение о проведении запроса котировок должно быть доступным для ознакомления без взимания платы.

3. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает право заказчика, уполномоченного органа одновременно с размещением извещения о проведении запроса котировок направить запрос котировок лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок.

Разумеется, лица, которым направлены запросы котировок, не приобретают в связи с этим какие-либо преимущества при участии в запросе котировок. Данное положение следует и из ч. 1 ст. 46 комментируемого Закона, предусматривающей право любого участника размещения, в т.ч. участника размещения заказа, которому не направлялся запрос котировок, подать только одну котировочную заявку. Иное означало бы нарушение равного доступа участников размещения заказа к участию в запросе котировок.

4. В ранее действовавшей ч. 4 комментируемой статьи (утратила силу в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ) устанавливалось, что в случае, если производство товаров, выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, осуществляются учреждениями уголовно-исполнительной системы, а также организациями инвалидов, заказчик, уполномоченный орган обязаны направить запрос котировок также в указанные учреждения и организации.

При этом предусматривалось, что порядок обеспечения заказчиков, уполномоченных органов информацией об осуществлении указанными учреждениями и организациями производства товаров, выполнения работ, оказания услуг устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. Указанным органом, как говорилось выше, является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона). Однако сведений об издании Минэкономразвития России такого нормативного правового акта не было. Соответственно, норма ч. 4 комментируемой статьи утратила силу, так и не став реализованной. О преимуществах, предоставляемых учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, организациям инвалидов при участии в размещении заказов, см. комментарий к ст. 14 Закона.

5. Норма ч. 5 комментируемой статьи определяет особенность проведения запроса котировок в случае, предусмотренном в ч. 5 ст. 42 комментируемого Закона, т.е. при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения деятельности заказчика на территории иностранного государства, на которой находится заказчик, у иностранных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

В указанном случае размещения заказа заказчик обязан направить запрос котировок лицам, которые могут осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных запросом котировок, исходя из необходимости получения котировочных заявок не менее чем от трех таких лиц.

Данная обязанность подлежит исполнению заказчиком наряду с установленной в ч. 1 данной статьи обязанностью разместить на официальном сайте извещение о проведении запроса котировок. Приведенное положение прямо следует из действующей редакции ч. 5 комментируемой статьи. До внесения в нее изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ предусматривалось, что размещение на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок при размещении заказа в случае, предусмотренном в ч. 5 ст. 42 комментируемого Закона, не требуется.

6. Часть 6 комментируемой статьи предусматривает возможность использования при осуществлении запроса котировок любых средств связи, в т.ч. направление запроса котировок в электронной форме. Аналогично в ч. 2 ст. 46 комментируемого Закона предусмотрено, что котировочная заявка может быть подана участником размещения заказа как в письменной форме, так и в форме электронного документа. При этом не вполне понятно, является ли при направлении запроса котировок в электронной форме обязательным его подписание электронной цифровой подписью (о подписании документов в электронной форме электронной цифровой подписью см. комментарий к ст. 7 Закона).

Статья 46. Порядок подачи котировочных заявок

Комментарий к статье 46

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи для участия в размещении заказа, осуществляемого путем запроса котировок, необходима подача котировочной заявки.

Котировочные заявки вправе подавать как участники размещения заказа, которым в порядке, предусмотренном частью 3 ст. 45 комментируемого Закона, заказчиком, уполномоченным органом направлялся запрос котировок, так и участники размещения заказа, которым запрос котировок не направлялся, т.е. участники размещения заказа, которым стало известно о проведении запроса котировок из извещения, размещаемого в порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, заказчиком, уполномоченным органом на официальном сайте. Как говорилось в комментарии к указанной статье, участники размещения заказа, которым направлены запросы котировок, не приобретают в связи с этим какие-либо преимущества при участии в запросе котировок, что прямо следует из нормы ч. 1 комментируемой статьи. Иное означало бы нарушение равного доступа участников размещения заказа к участию в запросе котировок.

Норма ч. 1 комментируемой статьи допускает возможность подачи одним участником размещения заказа только одной котировочной заявки. Иначе говоря, подача участником размещения заказа альтернативных котировочных заявок не допускается. При этом в рассматриваемой норме прямо установлено, что не допускается внесение изменений в поданную котировочную заявку. Как представляется, это означает и недопустимость отзыва поданной котировочной заявки, поскольку отзыв ранее поданной котировочной заявки с подачей новой заявки, по сути, равнозначен внесению изменений в поданную котировочную заявку. Последствием подачи одним участником размещения заказа более одной котировочной заявки является необходимость применения нормы ч. 3 ст. 47 комментируемого Закона (хотя в ней об этом по не вполне понятной причине ничего не говорится), т.е. котировочные заявки, поданные таким участником размещения заказа, не могут быть рассмотрены котировочной комиссией и подлежат отклонению.

Следует отметить, что норма, согласно которой участник размещения заказа вправе подать только одну котировочную заявку, внесение изменений в которую не допускается, ранее содержалась в п. 57 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд и согласуется с положением п. 2 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает две возможные формы подачи котировочной заявки:

в письменной форме. В отличие от нормы ч. 2 ст. 25 комментируемого Закона, устанавливающей, что заявка на участие в конкурсе в письменной форме подается в запечатанном конверте, необходимость запечатывания котировочных заявок в конверты не предусмотрена;

в форме электронного документа. С учетом нормы ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона речь идет о подаче в информационной системе общего пользования котировочной заявки в форме электронного документа, подписанного в соответствии с нормативными правовыми актами РФ. Как говорилось выше, это означает подписание электронного документа электронной цифровой подписью (см. комментарий к указанной статье).

Для тех случаев, когда котировочная заявка подается в форме электронного документа, часть 2 комментируемой статьи обязывает заказчика, уполномоченный орган подтвердить получение заявки в день ее получения. При этом предусмотрено, что подтверждение может быть произведено как в письменной форме, так и в форме электронного документа (представляется,

что в последнем случае документ также должен быть подписан электронной цифровой подписью). Порядок подтверждения получения котировочной заявки, поданной в письменной форме, определен частью 3 комментируемой статьи (см. ниже).

В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи котировочная заявка подлежит подаче в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок. Обязательность указания в извещении о проведении запроса котировок сведений о месте подачи котировочных заявок, сроке их подачи, в т.ч. дате и времени окончания срока подачи котировочных заявок, установлено положением п. 9 ст. 43 комментируемого Закона, к которому отсылает норма ч. 2 ст. 45 Закона. Как говорилось выше, по общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 45 Закона, минимальный срок для подачи котировочных заявок составляет 7 рабочих дней. При размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую 250 тыс. руб., а также в случае, предусмотренном частью 6 ст. 42 Закона, минимальный срок для подачи котировочных заявок составляет 4 рабочих дня.

3. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи каждая котировочная заявка подлежит регистрации заказчиком, уполномоченным органом. Следует обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме говорится об обязательности регистрации котировочных заявок, поступивших в установленный срок, т.е. в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок.

Рассматриваемая норма также предусматривает право участника размещения заказа, подавшего котировочную заявку, потребовать выдачи расписки в получении заявки с указанием даты и времени его получения и корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа выдать такую расписку. Порядок подтверждения получения котировочной заявки, поданной в форме электронного документа, определен частью 3 комментируемой статьи (см. выше).

В ч. 1 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение порядка приема заявок на участие в запросе котировок.

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает запрет проведения переговоров между заказчиком, уполномоченным органом или котировочной комиссией и участником размещения заказа в отношении поданной им котировочной заявки. Данная норма, направленная на обеспечение равного доступа участников размещения заказа к участию в запросе котировок, ранее содержалась в п. 57 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд и согласуется с положением п. 2 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи те котировочные заявки, которые поданы после дня окончания срока подачи котировочных заявок, указанного в извещении о проведении запроса котировок, рассмотрению не подлежат и в день их поступления должны быть возвращены участникам размещения заказа, подавшим эти заявки.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 42 Закона), во введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ части 8.2 ст. 9 комментируемого Закона предусмотрено право заказчика разместить заказ на поставку таких товаров путем проведения запроса котировок в соответствии с ч. 6 ст. 42 Закона в случае вынесения судом определения об обеспечении иска о расторжении контракта на поставку продовольствия, средств, необходимых для оказания скорой или неотложной медицинской помощи, лекарственных средств, топлива, которые необходимы для нормального жизнеобеспечения граждан и отсутствие которых приведет к нарушению их нормального жизнеобеспечения. Соответственно, этим же Законом часть 5 комментируемой статьи дополнена положением, не допускающим рассмотрение котировочной заявки, поданной тем участником размещения заказа, о расторжении контракта с которым подан иск. Иначе говоря, данное положение устанавливает запрет участия такого участника размещения заказа в запросе котировок, осуществляемом в случае, предусмотренном частью 8.2 ст. 9 Закона.

6. Часть 6 комментируемой статьи определяет последствие ситуации, когда после дня окончания срока подачи котировочных заявок подана только одна котировочная заявка (по сути, речь идет о невозможности осуществить рассмотрение и оценку котировочных заявок, т.е. о том, что запрос котировок как способ размещения не состоялся; однако в отличие от проведения торгов законодатель при этом не использует понятие "несостоявшийся"). В этом случае заказчик, уполномоченный орган обязаны:

продлить срок подачи котировочных заявок на 4 рабочих дня (т.е. на минимально возможный срок подачи котировочных заявок, см. комментарий к ст. 45 Закона);

в течение 1 рабочего дня после дня окончания срока подачи котировочных заявок разместить на официальном сайте извещение о продлении срока подачи таких заявок (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона);

направить запрос котировок не менее чем трем участникам, которые могут осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Те заявки, которые будут поданы в срок, указанный в извещении о продлении срока подачи котировочных заявок, подлежат рассмотрению в порядке, установленном для рассмотрения котировочных заявок, поданных в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок. Иначе говоря, по окончании продления срока подачи котировочных заявок рассмотрению и оценке будут подлежать как та единственная котировочная заявка, которая подана в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок, так и те заявки, которые будут поданы в срок, указанный в извещении о продлении срока подачи котировочных заявок, и при этом применяется порядок рассмотрения котировочных заявок, указанный в извещении о проведении запроса котировок.

Для ситуации, когда после дня окончания срока подачи котировочных заявок, указанного в извещении о продлении срока подачи котировочных заявок, не подана дополнительно ни одна котировочная заявка часть 6 комментируемой статьи предусматривает рассмотрение единственной поданной котировочной заявки. Это означает, что эта заявка должна соответствовать требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и предложенная в заявке цена товаров, работ, услуг должна превышать максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок (т.е. должны быть выполнены предусмотренные в ч. 3 ст. 47 комментируемого Закона условия рассмотрения котировочной заявки; следует отметить, что указание на необходимость соответствия единственной поданной котировочной заявки этим условиям включено в ч. 6 комментируемой статьи в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ; до этого данное положение лишь подразумевалось).

В случае если по результатам рассмотрения единственной поданной котировочной заявки указанные условия выполнены, то согласно ч. 6 комментируемой статьи заказчик обязан заключить государственный или муниципальный контракт с участником размещения заказа, подавшим такую котировочную заявку. Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 8 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона. При этом контракт подлежит заключению на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, и по цене, предложенной указанным участником размещения заказа в котировочной заявке. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 6 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

7. В ч. 7 комментируемой статьи определены последствия ситуации, когда после дня окончания срока подачи котировочных заявок не подана ни одна котировочная заявка (как и в ч. 6 данной статьи речь, по сути, идет о невозможности осуществить рассмотрение и оценку котировочных заявок, т.е. о том, что запрос котировок как способ размещения не состоялся; однако в отличие от проведения торгов законодатель при этом не использует понятие "несостоявшийся").

В этом случае заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок. При этом предусмотрено, что заказчик, уполномоченный орган вправе изменить условия исполнения контракта. Аналогичные положения предусматривает норма ч. 9 ст. 47 комментируемого Закона для случая отклонения котировочной комиссией всех котировочных заявок.

В случае, если при повторном размещении заказа путем запроса котировок после дня окончания срока подачи котировочных заявок будет подана только одна котировочная заявка, то подлежат применению положения ч. 6 комментируемой статьи, а в случае, если не будет подано ни одной котировочной заявки - положения ч. 8 статьи.

8. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 8 комментируемой статьи определяет последствия ситуации, когда при повторном размещении заказа путем запроса котировок не будет подана ни одна котировочная заявка (с учетом вышесказанного речь, по сути, идет о "несостоявшемся" повторном размещении заказа путем запроса котировок). В этом случае заказчик, уполномоченный орган вправе по своему выбору:

либо осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок;

либо направить документы о проведенных запросах котировок и об отсутствии котировочных заявок 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; таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ, см. комментарий к ст. 17 Закона), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или для нужд муниципального образования). Следует отметить, что до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования предусматривалось

направление документов в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления.

В ч. 8 комментируемой статьи также предусмотрено, что по согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 13 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

Рассматриваемая норма также определяет особенности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком):

контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных извещением о повторном проведении запроса котировок;

цена заключенного контракта не должна превышать максимальную цену контракта, указанную в извещении о повторном проведении запроса котировок.

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 8 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

Полномочиями на установление порядка согласования возможности заключения контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) законодатель наделил федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. При этом законодатель предписал, что срок такого согласования не должен быть более чем 10 рабочих дней со дня поступления обращения о таком согласовании.

Указанным органом является Минэкономразвития России (см. комментарий к ст. 2 Закона). Сведений об издании Минэкономразвития России соответствующего нормативного правового акта пока нет. Однако представляется очевидным, что данный порядок будет установлен по аналогии с Порядком согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), утв. Приказом Минэкономразвития России от 3 мая 2006 г. N 124 на основании норм ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 31, ч. 1 ст. 39 и ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона.

Статья 47. Рассмотрение и оценка котировочных заявок

Комментарий к статье 47

1. В комментируемой статье определен порядок деятельности котировочной комиссии в рамках осуществления ее такой основной функции, предусмотренной в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона, как рассмотрение, оценка и сопоставление котировочных заявок и определение победителя в проведении запроса котировок.

Предметом рассмотрения котировочной комиссией котировочных заявок согласно ч. 1 комментируемой статьи является соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, а с учетом нормы ч. 3 данной статьи - также определение, не превышает ли предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок (согласно ч. 5 ст. 46 комментируемого Закона котировочные заявки, поданные после дня окончания срока подачи котировочных заявок, указанного в извещении о проведении запроса котировок, не рассматриваются и в день их поступления возвращаются участникам размещения заказа, подавшим такие заявки).

Непосредственно после этого котировочная комиссия осуществляет оценку и сопоставление тех котировочных заявок, которые отвечают требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и предложенная цена товаров, работ, услуг в которых не превышает максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи рассмотрение и оценка котировочных заявок должны быть завершены котировочной комиссией в течение дня, следующего за днем окончания срока подачи котировочных заявок. Изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 218-ФЗ, уточнено, что речь идет о рабочем дне, следующем за днем окончания срока подачи котировочных заявок.

2. Часть 2 комментируемой статьи закрепляет правило, которым обязана руководствоваться котировочная комиссия при определении победителя в проведении запроса котировок (определение победителя в проведении запроса котировок предусмотрено в качестве функции котировочной комиссии в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона): победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг.

Данная норма предопределена самим содержанием такого способа размещения заказа, как запрос котировок: согласно ч. 1 ст. 42 комментируемого Закона под запросом котировок понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Рассматриваемая норма согласуется с положением п. 3 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, в соответствии с которым решение о заключении договора о закупках принимается в пользу того поставщика (подрядчика), который представил самую низкую ценовую котировку, удовлетворяющую потребностям закупающей организации.

На тот случай, если наиболее низкая цена товаров, работ, услуг предложена несколькими участниками размещения заказа, часть 2 комментируемой статьи устанавливает, что победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, котировочная заявка которого поступила ранее котировочных заявок других участников размещения заказа. В этой связи особое значение приобретает норма ч. 3 ст. 46 комментируемого Закона, согласно которой по требованию участника размещения заказа, подавшего котировочную заявку, заказчик, уполномоченный орган обязаны выдать расписку в получении котировочной заявки с указанием не только даты, но и времени ее получения.

В ч. 7 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за выбор членом котировочной комиссии победителя в проведении запроса котировок с нарушением требований законодательства о размещении заказов.

3. Исходя из нормы ч. 2 комментируемой статьи оценке и сопоставлению котировочной комиссией подлежат только те заявки, которые отвечают требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок. Соответственно, часть 3 комментируемой статьи предусматривает, что не подлежат оценке котировочные заявки:

которые не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок;

в которых предложенная цена товаров, работ, услуг превышает максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

В рассматриваемой норме указано, что такие котировочные заявки котировочная комиссия не рассматривает и отклоняет (указание на отклонение заявок включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 46 Закона), такие же последствия наступают и в случае, если одним участником размещения заказа подано более одной котировочной заявки.

При этом в ч. 3 комментируемой статьи прямо установлено, что отклонение котировочных заявок по иным основаниям не допускается. В ч. 6 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за отклонение членом котировочной комиссии котировочной заявки по основаниям, не предусмотренным законодательством о размещении заказов, и (или) рассмотрение котировочной заявки, которая в соответствии с законодательством о размещении заказов должна быть отклонена.

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает обязательность оформления котировочной комиссией протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок (данная функция котировочной комиссии прямо предусмотрена в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона), а также определяет требования к содержанию такого протокола.

Так, в протоколе рассмотрения и оценки котировочных заявок должны быть указаны сведения:

о заказчике;

о существенных условиях контракта;

о всех участниках размещения заказа, подавших котировочные заявки;

об отклоненных котировочных заявках с обоснованием причин отклонения;

предложение о наиболее низкой цене товаров, работ, услуг;

о победителе в проведении запроса котировок;

об участнике размещения заказа, предложившем в котировочной заявке цену, такую же как и победитель в проведении запроса котировок, или об участнике размещения заказа, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий.

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами котировочной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом и в день его подписания должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона). Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ из ч. 4 комментируемой статьи исключено требование обязательности опубликования протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок в официальных печатных изданиях.

Необходимо обратить внимание на то, что обязанность заказчика, уполномоченного органа направить сведения о победителе в проведении запроса котировок участникам размещения заказа, которые подали котировочные заявки, не установлена.

Протокол рассмотрения и оценки котировочных заявок подлежит составлению в двух экземплярах:

один экземпляр протокола хранится у заказчика, уполномоченного органа;

другой экземпляр протокола заказчик, уполномоченный орган обязаны передать победителю в проведении запроса котировок вместе с проектом контракта, который составляется путем включения в него условий исполнения контракта, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, и цены, предложенной победителем запроса котировок в котировочной заявке. Экземпляр протокола и проект контракта должны быть переданы в течение 2 рабочих дней со дня подписания протокола (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

5. В ч. 5 комментируемой статьи предусмотрено право любого участника размещения заказа, подавшего котировочную заявку (необходимо обратить внимание на то, что при этом не говорится об отсутствии такого права у участника размещения заказа, подавшего котировочную заявку, которая отклонена котировочной комиссией), обратиться к заказчику, в уполномоченный орган с запросом о разъяснении результатов рассмотрения и оценки котировочных заявок, а также устанавливает корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика, уполномоченного органа предоставить указанному участнику соответствующие разъяснения.

Запрос о разъяснении результатов рассмотрения и оценки котировочных заявок подлежит направлению в письменной форме, при этом предусмотрено, что запрос может быть направлен и в форме электронного документа. Запрос может быть направлен только после размещения протокола на официальном сайте (до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ предусматривалось, что после такого размещения или после опубликования протокола в официальном печатном издании). При этом срок, в течение которого участник размещения заказа вправе обратиться с запросом, не ограничен, что представляется не вполне понятным, т.к. это допускает возможность направления запроса в какое угодно время после размещения протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок на официальном сайте.

Заказчик, уполномоченный орган обязаны предоставить участнику размещения заказа запрашиваемые разъяснения результатов рассмотрения и оценки котировочных заявок в течение 2 рабочих дней со дня поступления запроса (указание на рабочие дни включено Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Разъяснения могут быть предоставлены в письменной форме или в форме электронного документа. Видимо, это подразумевает необходимость направления разъяснений в письменной форме при получении запроса в письменной форме и разъяснений в форме электронного документа - при получении запроса в форме электронного документа.

6 - 7. Часть 6 комментируемой статьи устанавливает, что в случае если победитель в проведении запроса котировок в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок, не представил заказчику подписанный контракт, то такой победитель признается уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта. Последствием признания победителя в проведении запроса котировок уклонившимся от заключения контракта согласно ч. 2 ст. 19 комментируемого Закона является включение сведений о таком участнике размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков.

В случае если победитель в проведении запроса котировок признан уклонившимся от заключения контракта, то заказчик в соответствии с ч. 7 комментируемой статьи вправе по своему выбору:

либо обратиться в суд с иском о требовании о понуждении победителя в проведении запроса котировок заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта. Данное положение основано на норме ч. 2 ст. 445 части первой ГК РФ, согласно которой в случае, если сторона, для которой в соответствии с данным Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Там же предусмотрено, что сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки;

либо заключить контракт с участником размещения заказа, предложившим такую же, как и победитель в проведении запроса котировок, цену контракта, а при отсутствии такого участника размещения заказа - с участником размещения заказа, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий, если цена контракта не превышает максимальную цену контракта, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

При этом норма ч. 7 комментируемой статьи запрещает заказчику заключить контракт в случае, если победитель в проведении запроса котировок, признанный уклонившимся от заключения контракта, и участник размещения заказа, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем в

проведении запроса котировок условий, являются лицами, способными оказывать влияние на деятельность друг друга. Для такого случая рассматриваемой нормой предусмотрено, что заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок.

Для целей антимонопольного законодательства физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, обозначаются понятием "аффилированные лица".

Так, согласно ст. 4 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (здесь и далее в ред. Федерального закона от 9 октября 2002 г. N 122-ФЗ) <1> аффилированными лицами юридического лица являются:

<1> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. N 16. Ст. 499; СЗ РФ. 2002. N 41. Ст. 3969.

член его совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;

лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо;

лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы.

Там же определено, что аффилированными лицами физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, являются:

лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное физическое лицо;

юридическое лицо, в котором данное физическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица.

Следует отметить, что приведенные положения - это единственное, что сохранило силу из Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" в связи с принятием Закона о защите конкуренции.

Для целей налогообложения физические лица и (или) организации, отношения между которыми могут оказывать влияние на условия или экономические результаты их деятельности или деятельности представляемых ими лиц, обозначаются понятием "взаимозависимые лица".

Так, согласно п. 1 ст. 20 части первой НК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 9 июля 1999 г. N 154-ФЗ <1>) взаимозависимыми лица признаются в следующих случаях:

<1> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3487.

1) одна организация непосредственно и (или) косвенно участвует в другой организации, и суммарная доля такого участия составляет более 20%. Доля косвенного участия одной организации в другой через последовательность иных организаций определяется в виде произведения долей непосредственного участия организаций этой последовательности одна в другой;

2) одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению;

3) лица состоят в соответствии с семейным законодательством РФ в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, а также попечителя и опекаемого.

В п. 2 указанной статьи установлено, что суд может признать лица взаимозависимыми по иным основаниям, не предусмотренным пунктом 1 данной статьи, если отношения между этими лицами могут повлиять на результаты сделок по реализации товаров (работ, услуг).

7.1. Введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ часть 7.1 комментируемой статьи определяет временные рамки заключения контракта: не ранее чем через 5 дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок и не позднее чем через 20 дней со дня подписания указанного протокола.

Как представляется, установление срока, не ранее истечения которого может быть заключен контракт, должно было быть предопределено установленным в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона 10-дневным сроком (исчисляемого с того же дня) на обжалование во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, котировочной комиссии. Там же установлено, что по истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) указанных субъектов осуществляется только в судебном порядке. В соответствии с ч. 5 ст. 60 комментируемого Закона до рассмотрения уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, котировочной комиссии заключить контракт заказчик не вправе. Там же предусмотрено, что при этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

Однако в ч. 7.1 комментируемой статьи говорится о 5-дневном сроке, не ранее истечения которого может быть заключен контракт. И это представляется не вполне понятным, т.к. этим же Законом 2007 г. N 53-ФЗ введены нормы ч. 5 ст. 27, ч. 1.1 ст. 29, ч. 6 ст. 36 и ч. 1.1 ст. 38 комментируемого Закона, согласующиеся с установленным в ч. 2 ст. 57 Закона 10-дневным сроком внесудебного (административного) обжалования.

8. В соответствии с ч. 8 комментируемой статьи государственный или муниципальный контракт подлежит заключению на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок:

с победителем в проведении запроса котировок - по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса котировок;

с иным участником размещения заказа (при уклонении победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта, т.е. с участником размещения заказа, предложившем в котировочной заявке цену, такую же как и победитель в проведении запроса котировок, с участником размещения заказа, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий) - по цене, предложенной в котировочной заявке такого участника размещения заказа.

Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 8 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

9. В ч. 9 комментируемой статьи определены последствия отклонения котировочной комиссией всех котировочных заявок (по сути, речь идет о невозможности осуществить рассмотрение и оценку котировочных заявок, т.е. о том, что запрос котировок как способ размещения не состоялся; однако в отличие от проведения торгов законодатель при этом не использует понятие "несостоявшийся").

В этом случае заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок. При этом предусмотрено, что заказчик, уполномоченный орган вправе изменить условия исполнения контракта. Аналогичные положения предусматривает норма ч. 7 ст. 46 комментируемого Закона для ситуации, когда после дня окончания срока подачи котировочных заявок не подана ни одна котировочная заявка.

В случае если при повторном размещении заказа путем запроса котировок после дня окончания срока подачи котировочных заявок будет подана только одна котировочная заявка, то подлежат применению положения ч. 6 ст. 46 Закона, а в случае если не будет подано ни одной котировочной заявки - положения ч. 8 указанной статьи.

Глава 5. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗА ПУТЕМ ЗАПРОСА КОТИРОВОК В ЦЕЛЯХ ОКАЗАНИЯ ГУМАНИТАРНОЙ ПОМОЩИ ЛИБО ЛИКВИДАЦИИ ПОСЛЕДСТВИЙ ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ СИТУАЦИЙ ПРИРОДНОГО ИЛИ ТЕХНОГЕННОГО ХАРАКТЕРА

Статья 48. Цель предварительного отбора участников размещения заказа

Комментарий к статье 48

1. Комментируемая глава определяет особенности размещения заказа в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Понятие гуманитарной помощи для целей комментируемого Закона определено в ч. 2 ст. 53: поставляемые Россией на безвозмездной основе иностранным государствам, их федеративным или муниципальным образованиям, международным и иностранным учреждениям или некоммерческим организациям, а также иностранным физическим лицам товары, выполняемые для них работы и оказываемые им услуги для оказания медицинской и социальной помощи

малообеспеченным, социально незащищенным, пострадавшим от стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий группам населения, для ликвидации последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий.

Чрезвычайная ситуация природного и техногенного характера согласно определению, данному в ст. 1 Федерального закона от 21 декабря 1994 г. N 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера" <1>, - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей природной среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей. Там же определено, что ликвидация чрезвычайных ситуаций - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей природной среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

<1> СЗ РФ. 1994. N 35. Ст. 3648.

Как установлено в п. 1 ст. 24 Федерального закона "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера" (в ред. Федерального закона от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ <1>), финансовое обеспечение установленных названным Законом мер по предупреждению и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций:

<1> СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3607.

федерального и межрегионального характера - является расходным обязательством России;

регионального и межмуниципального характера - является расходным обязательством субъектов РФ;

в границах (на территории) муниципального образования - является расходным обязательством муниципального образования.

Необходимо обратить внимание на то, что в комментируемой главе говорится об особенностях размещения заказа в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, но не в целях предупреждения таких ситуаций.

Часть 1 комментируемой статьи предусматривает при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера процедуру проведения заказчиком, уполномоченным органом предварительного отбора участников размещения заказа, одновременно соответствующих двум условиям (в юридико-технических целях в комментируемой главе обозначается сокращением "предварительный отбор"):

квалификация участников размещения заказа соответствует предъявляемым требованиям (см. ниже);

участники размещения заказа в состоянии в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг.

В ч. 1 комментируемой статьи также установлена обязательность составления заказчиком, уполномоченным органом по результатам такого предварительного отбора перечня поставщиков, в который подлежат включению участники размещения заказа, прошедшие предварительный отбор.

Среди участников размещения заказа, прошедших предварительный отбор и включенных в указанный перечень, и осуществляется размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

При этом рассматриваемая норма определяет способ размещения заказа - запрос котировок (это отражено и в названии комментируемой главы). Особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера определены в ст. 53 комментируемого Закона. Одной из основных особенностей такого размещения заказа согласно ч. 1 данной статьи является то, что размещение заказа путем запроса котировок в указанных целях осуществляется без ограничения цены государственного или муниципального контракта.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлена обязательность обновления перечня поставщиков, составленного по результатам предварительного отбора и включающего участников размещения заказа, прошедших предварительный отбор:

по общему правилу перечень поставщиков подлежит ежегодному обновлению, для чего проводится процедура предварительного отбора;

в случае если до дня проведения предварительного отбора в перечне поставщиков остался один участник размещения заказа, перечень поставщиков подлежит обновлению не позднее чем через 45 дней со дня исключения предпоследнего участника размещения заказа из такого перечня. Соответственно, перечень поставщиков должен содержать по крайней мере двух участников размещения заказа.

Комментируемая глава предусматривает два случая, в которых участник размещения заказа исключается из перечня поставщиков:

в случае установления недостоверности сведений в документах, составляющих заявку на участие в предварительном отборе (ч. 9 ст. 52 Закона). В этом случае заказчик, уполномоченный орган вправе (следует подчеркнуть, что речь не идет об обязанности) исключить из перечня поставщиков участника размещения заказа, представившего такие документы;

в случае, если участник размещения заказа при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера не подаст котировочную заявку на запрос котировок два раза (ч. 12 ст. 53 Закона). В этом случае такой участник размещения заказа подлежит исключению из перечня поставщиков в обязательном порядке. При этом такой участник размещения заказа не может участвовать в предварительном отборе, проводимом на следующий год для обновления перечней поставщиков.

3. Норма ч. 3 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление перечня товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. На основании данной нормы такой перечень товаров, работ и услуг утвержден распоряжением Правительства РФ от 27 февраля 2006 г. N 261-р <1>.

<1> СЗ РФ. 2006. N 10. Ст. 1125.

На случай возникновения потребности в товарах, работах, услугах, не предусмотренных таким перечнем, часть 3 комментируемой статьи устанавливает, что размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляется в соответствии с комментируемым Законом, т.е. заказчик, уполномоченный орган, руководствуясь общей нормой ч. 3 ст. 10 Закона, обязаны принять решение о том способе размещения заказа, который предписан данным Законом.

При этом в рассматриваемой норме предусмотрено одно изъятие для ситуации, когда вследствие непреодолимой силы возникла потребность в товарах, работах, услугах, не предусмотренных таким перечнем, и применение иных способов размещения заказа нецелесообразно в связи с затратой времени: в этом случае размещение заказа осуществляется у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), понятие непреодолимой силы определено в п. 3 ст. 401 части первой ГК РФ: чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства (аналогичное определение содержится в подп. 1 п. 1 ст. 202 ГК РФ). Там же предусмотрено, что к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Пункт 6 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, к которому отсылает норма ч. 3 комментируемой статьи, предусматривает следующие особенности размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика):

заказчик вправе заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы;

при этом заказчик в срок не позднее 3 рабочих дней со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ), орган местного самоуправления (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования);

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 указанным пунктом, а также копия заключенного контракта.

4. В ч. 4 комментируемой статьи закреплено, что предусмотренный частью 1 данной статьи предварительный отбор участников размещения заказа, квалификация которых соответствует

предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера проводится заказчиком, уполномоченным органом в порядке, установленном комментируемой главой.

Непосредственная процедура предварительного отбора регламентирована положениями ст. 52 комментируемого Закона, а процедура представления заявок на участие в предварительном отборе - ст. 51 Закона. В ст. 49 Закона определены требования к содержанию извещения о проведении предварительного отбора и установлен порядок опубликования и размещения такого извещения. Статья 50 Закона содержит положения о требованиях к участнику размещения заказа для участия в предварительном отборе.

Статья 49. Извещение о проведении предварительного отбора

Комментарий к статье 49

1. Часть 1 комментируемой статьи устанавливает обязательность опубликования в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте извещения о проведении предварительного отбора - проводимого заказчиком, уполномоченным органом на основании ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона предварительного отбора участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. Об официальном печатном издании и об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона.

Согласно рассматриваемой норме заказчик, уполномоченный орган обязаны осуществить такое опубликование и размещение не позднее чем за 30 дней до дня истечения срока представления заявок на участие в предварительном отборе. Соответственно, данной нормой установлен и минимальный срок для подачи заявок на участие в предварительном отборе - 30 дней с момента опубликования и размещения извещения о проведении предварительного отбора.

Необходимо иметь в виду, что с 1 января 2011 г. в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из норм комментируемой статьи будут исключены положения об опубликовании соответствующих сведений в официальном печатном издании (при этом следует отметить, что положение ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона о том, что высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией определяется официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, действует только до 1 января 2010 г.; кроме того, этим же Законом введена норма ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится; см. комментарий к указанным статьям).

2. В целях расширения возможностей привлечения большего количества заявок на участие в предварительном отборе норма ч. 2 комментируемой статьи предоставляет заказчику, уполномоченному органу право опубликовывать извещение о проведении предварительного отбора в любых средствах массовой информации, в т.ч. в электронных средствах массовой информации.

При этом рассматриваемая норма запрещает заменять таким опубликованием официальное опубликование извещения о проведении предварительного отбора в официальном печатном издании и размещение этого извещения на официальном сайте.

3. Часть 3 комментируемой статьи определяет исчерпывающий перечень сведений, которые в обязательном порядке должны быть указаны в извещении о проведении предварительного отбора.

Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ из данной нормы исключен пункт 4, предусматривавший указание в извещении о проведении предварительного отбора сведений о месте, условиях и сроках поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, а также исключено из п. 3 положение, предусматривавшее указание в извещении сведений о количестве поставляемых товаров, объеме выполняемых работ, оказываемых услуг, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом контракта. Необходимость внесения таких изменений представляется очевидной, поскольку речь идет о предварительном отборе участников размещения заказа, а не непосредственно о размещении заказа.

Статья 50. Требования к участнику размещения заказа для участия в предварительном отборе

Комментарий к статье 50

1. Комментируемая статья (а точнее, ее часть 1) устанавливает требования, при соответствии которым участники размещения заказа допускаются к участию в предварительном отборе - в проводимом заказчиком, уполномоченным органом на основании ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона предварительном отборе участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. К комментируемой статье отсылает положение п. 6 ч. 3 ст. 49 комментируемого Закона, устанавливающее, что в извещении о проведении предварительного отбора должны быть указаны требования к участникам размещения заказа.

При этом часть 1 комментируемой статьи содержит отсылки к норме ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона, устанавливающей обязательные требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов, и к норме ч. 2 данной статьи (п. 2), предусматривающей право заказчика, уполномоченного органа установить требования к участникам размещения заказа.

Соответственно, с учетом нормы ч. 1 ст. 11 Закона участник размещения заказа для допуска к участию в предварительном отборе должен соответствовать следующим требованиям:

1) соответствие участника размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта;

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном КоАП РФ, на день рассмотрения заявки на участие в предварительном отборе;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством РФ и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в предварительном отборе не принято.

Кроме того, участник размещения заказа для допуска к участию в предварительном отборе должен соответствовать такому требованию, предусмотренному в п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона, как отсутствие в предусмотренном комментируемым Законом реестре недобросовестных поставщиков сведений о таком участнике размещения заказа (о реестре недобросовестных поставщиков см. комментарий к ст. 19 Закона). Необходимо иметь в виду, что в отличие от нормы ч. 2 ст. 11 Закона, лишь предусматривающей право заказчика, уполномоченного органа установить такое требование при размещении заказа путем проведения торгов, часть 1 комментируемой статьи данное требование устанавливает к участникам размещения заказа для допуска к участию в предварительном отборе как обязательное.

В случае если участник размещения заказа не соответствует требованиям, установленным частью 1 комментируемой статьи, то в соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 52 комментируемого Закона принимается решение об отказе во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков.

Следует отметить, что статья 11 комментируемого Закона предусматривает и иные требования, которые могут быть установлены к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов. Однако случаи, в которых такие требования предъявляются (приобретение заказчиком в связи с исполнением контракта прав на объекты интеллектуальной собственности; размещение заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства; поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства), исключены при размещении заказа в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. Соответственно, о таких требованиях в комментируемой статье и не упоминается.

2. По аналогии с нормой ч. 4 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которой кроме указанных в ч. ч. 1 - 3 данной статьи требований Правительство РФ, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, часть 2

комментируемой статьи запрещает заказчику, уполномоченному органу предъявлять для допуска к участию в предварительном отборе какие-либо дополнительные требования к участникам размещения заказа, за исключением указанных в ч. 1 комментируемой статьи требований. Рассматриваемая норма направлена на реализацию таких целей регулирования комментируемого Закона, названных в ч. 1 ст. 1, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия.

В развитие нормы ч. 2 комментируемой статьи в ч. 1 ст. 52 комментируемого Закона предусмотрено, что котировочная комиссия не вправе предъявлять дополнительные требования к участникам размещения заказа в отношении установления подлинности документов, помимо требований, установленных частью 1 данной статьи и иными федеральными законами, нежели комментируемый Закон. В ч. 1 ст. 52 Закона также установлено, что изменение требований к участникам размещения заказа, предусмотренных извещением о проведении предварительного отбора, не допускается.

Статья 51. Порядок представления заявок на участие в предварительном отборе

Комментарий к статье 51

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи для участия в проводимом заказчиком, уполномоченным органом на основании ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона предварительном отборе участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера необходима подача заявки на участие в предварительном отборе в срок и по форме, которые указаны в извещении о проведении предварительного отбора.

Требование об обязательности указания в извещении о проведении предварительного отбора сведений о форме заявки на участие в предварительном отборе закреплено в п. 7 ч. 3 ст. 49 комментируемого Закона, а сведений о месте, порядке и сроках подачи таких заявок - в п. 8 ч. 3 этой же статьи. Как говорилось в комментарии к указанной статье, минимальный срок для подачи заявок на участие в предварительном отборе составляет 30 дней с момента опубликования в официальном печатном издании и размещении на официальном сайте извещения о проведении предварительного отбора.

Необходимо обратить внимание на то, что в комментируемой статье не говорится о возможности подачи заявки на участие в предварительном отборе в форме электронного документа.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определен исчерпывающий перечень сведений и документов (копий документов), которые должна содержать заявка на участие в предварительном отборе.

Сведения и документы в данном перечне сгруппированы в три пункта:

1) сведения и документы об участнике размещения заказа, представившем такую заявку.

Форма выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ) приведена в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438, а форма выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) - в приложении N 5 к Правилам ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630.

Требование о том, что указанные выписки должны быть получены не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса (очевидно, речь идет о дне размещения на официальном сайте извещения о проведении предварительного отбора), введено Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Однако это не означает того, что участнику размещения заказа необходимо заранее побеспокоиться о получении выписки. Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" в названные выше Правила внесены изменения, согласно которым такие выписки в обязательном порядке выдаются при внесении записи в ЕГРЮЛ или ЕГРИП, в т.ч. при регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя, при внесении изменений в учредительные документы юридического лица, при внесении изменений в сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ, ЕГРИП.

В отношении документов, удостоверяющих личность, следует отметить, что в соответствии со ст. 10 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" документом,

удостоверяющим гражданство России, является паспорт гражданина России или иной основной документ, содержащие указание на гражданство лица. Там же установлено, что виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина России, определяются федеральным законом. Согласно ст. 7 Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" основными документами, удостоверяющими личность гражданина России, по которым граждане России осуществляют выезд из России и въезд в Россию, признаются: паспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт, паспорт моряка (удостоверение личности моряка).

Виды документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, определяются в зависимости от того, о каком представителе идет речь. От имени участника размещения заказа - юридического лица действовать может законный или уполномоченный представитель данного юридического лица, а от имени участника размещения заказа - физического лица (в т.ч. индивидуального предпринимателя) - сам гражданин или его уполномоченный представитель. О видах документов, подтверждающих полномочия представителя участника размещения заказа, см. комментарий к ст. 58 Закона;

2) сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товаров, работ, услуг;

3) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 ч. 1 ст. 11 комментируемого Закона.

Копии таких документов подлежат включению в заявку на участие в предварительном отборе в том случае, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, и такие товары, работы, услуги являются предметом предварительного отбора.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 комментируемого Закона к участию в предварительном отборе допускаются участники размещения заказа, которые соответствуют требованиям, предусмотренным частью 1 и пунктом 2 ч. 2 ст. 11 Закона. Однако в заявку на участие в предварительном отборе подлежат включению документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованию, установленному только пунктом 1 ч. 1 ст. 11 Закона.

В отношении же требований, указанных в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона, часть 4 ст. 52 комментируемого Закона предписывает заказчику, уполномоченному органу, котировочной комиссии проверять соответствие участников размещения заказа таким требованиям самостоятельно и запрещает возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать их соответствие указанным требованиям.

3. В ч. 3 комментируемой статьи прямо установлено, что заказчик, уполномоченный орган не вправе требовать от участника размещения представления в рамках подачи заявки на участие в предварительном отборе иных сведений и документов, нежели предусмотренных в ч. 2 данной статьи. Данный запрет дополняется приведенным выше положением ч. 6 ст. 11 комментируемого Закона, согласно которому запрещено возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие требованиям, указанным в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 указанной статьи.

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает, что те заявки на участие в предварительном отборе, которые подаются по истечении срока подачи таких заявок, заказчиком, уполномоченным органом не принимаются (следует подчеркнуть, что именно не принимаются, т.е. речь не идет о возврате таких заявок участникам размещения заказа, подавшим такие заявки) и не рассматриваются.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи каждая заявка на участие в предварительном отборе подлежит регистрации заказчиком, уполномоченным органом. Следует обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме говорится об обязательности регистрации заявок на участие в предварительном отборе, поступивших в установленный срок.

Часть 5 комментируемой статьи также предусматривает право участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в предварительном отборе, потребовать выдачи расписки в получении заявки с указанием даты и времени его получения и корреспондирующую данному праву обязанность заказчика, уполномоченного органа выдать такую расписку.

Статья 52. Порядок проведения предварительного отбора

Комментарий к статье 52

1. Комментируемая статья регламентирует непосредственную процедуру предварительного отбора - проводимого заказчиком, уполномоченным органом на основании ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона предварительного отбора участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых

товаров, выполнение работ, оказание услуг, в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Непосредственно предварительный отбор участников размещения заказа осуществляет котировочная комиссия, названная функция которой прямо указана в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи срок, в течение которого котировочная комиссия обязана рассмотреть представленные заявки на участие в предварительном отборе (по не вполне понятной причине в рассматриваемой норме указано на котировочные заявки), составляет 10 дней со дня истечения срока представления заявок на участие в предварительном отборе (необходимо обратить внимание на то, что при этом не говорится о рабочих днях).

Рассматриваемая норма предоставляет котировочной комиссии право потребовать от участников размещения заказов представления разъяснений положений документов, представленных ими, и разъяснений положений заявок на участие в предварительном отборе. Это подразумевает корреспондирующую с данным правом обязанность участника размещения заказов представить такие разъяснения.

При этом установлено, что разъяснения должны быть представлены котировочной комиссии в разумный срок. Как представляется, это означает, что разъяснения должны быть даны в срок, позволяющий котировочной комиссии соблюсти указанный выше срок рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе. Рассматриваемая норма также устанавливает запрет на изменение заявки на участие в предварительном отборе при представлении участником размещения заказа котировочной комиссии по ее запросу разъяснений положений поданной заявки на участие в предварительном отборе. Представляется очевидным, что это означает запрет на внесение изменений в заявку на участие в предварительном отборе и при отсутствии запроса котировочной комиссии о представлении положений документов, представленных участниками размещения заказа, и разъяснений положений заявок на участие в предварительном отборе.

Часть 1 комментируемой статьи запрещает котировочной комиссии предъявлять дополнительные требования к участникам размещения заказа в отношении установления подлинности документов, помимо требований, установленных частью 1 ст. 50 комментируемого Закона и иными федеральными законами. В соответствии с указанной нормой к участию в предварительном отборе допускаются участники размещения заказа, которые соответствуют требованиям, предусмотренным частью 1 и пунктом 2 ч. 2 ст. 11 Закона. Однако, согласно п. 3 ч. 2 ст. 51 Закона в заявку на участие в предварительном отборе подлежат включению документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованию, установленному только пунктом 1 ч. 1 ст. 11 Закона. В отношении же требований, указанных в п. п. 2 - 4 ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона, часть 4 комментируемой статьи предписывает заказчику, уполномоченному органу, котировочной комиссии проверять соответствие участников размещения заказа таким требованиям самостоятельно и запрещает возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать их соответствие указанным требованиям.

В ч. 1 комментируемой статьи также установлено, что изменение требований к участникам размещения заказа, предусмотренных извещением о проведении предварительного отбора, не допускается.

2. В ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона установлена обязательность составления заказчиком, уполномоченным органом по результатам предварительного отбора перечня поставщиков, в который подлежат включению участники размещения заказа, прошедшие предварительный отбор. Среди участников размещения заказа, прошедших предварительный отбор и включенных в указанный перечень, и осуществляется размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Соответственно, часть 2 комментируемой статьи определяет, что перечень поставщиков составляется котировочной комиссией на основании результатов рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе. При этом котировочная комиссия в отношении каждого участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в предварительном отборе, обязан принять одно из двух возможных решений:

о включении участника размещения заказа в перечень поставщиков;

об отказе во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков.

3. Перечень случаев, в которых котировочная комиссия принимает решение об отказе во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков, определен в ч. 3 комментируемой статьи:

1) если участник размещения заказа не соответствует требованиям, установленным частью 1 ст. 50 комментируемого Закона (см. выше).

Уместно заметить, что согласно ч. 2 указанной статьи заказчик, уполномоченный орган предъявлять какие-либо дополнительные требования к участникам размещения заказа не вправе;

2) если документы, которые в соответствии с ч. 2 ст. 51 комментируемого Закона должна содержать заявка на участие в предварительном отборе, представлены не в полном объеме или представлены заведомо ложные сведения.

Также уместно заметить, что согласно ч. 3 указанной статьи требовать от участника размещения заказа иные документы не допускается.

Необходимо обратить внимание на то, что представление недостоверных сведений влечет принятие решения об отказе во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков только в том случае, если эти сведения являются заведомо ложными, т.е. участнику размещения заказа было известно при представлении этих сведений об их недостоверности;

3) если заявка на участие в предварительном отборе не соответствует требованиям, установленным извещением о проведении предварительного отбора.

Требование об обязательности указания в извещении о проведении предварительного отбора сведений о форме заявки на участие в предварительном отборе закреплено в п. 7 ч. 3 ст. 49 комментируемого Закона;

4) если участник размещения заказа был исключен из перечня поставщиков, который составлен по результатам предварительного отбора, предшествующего проводимому предварительному отбору.

Речь идет об участнике размещения заказа из перечня поставщиков, составленного по результатам предыдущего предварительного отбора. Периодичность проведения предварительного отбора установлена в ч. 2 ст. 48 Закона.

Как говорилось в комментарии к указанной статье, комментируемая глава предусматривает два случая, в которых участник размещения заказа исключается из перечня поставщиков:

в случае установления недостоверности сведений в документах, составляющих заявку на участие в предварительном отборе (ч. 9 комментируемой статьи);

в случае, если участник размещения заказа при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера не подаст котировочную заявку на запрос котировок два раза (ч. 12 ст. 53 Закона).

Однако если во второй из указанных норм прямо предусмотрено, что исключенный из перечня поставщиков участник размещения заказа не может участвовать в предварительном отборе, проводимом на следующий год для обновления перечней поставщиков, то первая норма такого положения не содержит. Это позволяет сделать вывод о том, что в п. 4 ч. 3 комментируемой статьи речь идет только о тех участниках заказа, которые исключены из перечня поставщиков на основании нормы ч. 12 ст. 53 Закона.

4 - 5. Определенный в ч. 3 комментируемой статьи перечень случаев, в которых котировочная комиссия принимает решение об отказе во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков, является исчерпывающим, что еще раз подтверждено в ч. 4 данной статьи: отказ во включении участника размещения заказа в перечень поставщиков по иным основаниям не допускается.

Часть 4 комментируемой статьи также предусматривает, что заказчик, уполномоченный орган или котировочная комиссия устанавливает соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным пунктами 2 - 4 ч. 1, пунктом 2 ч. 2 ст. 11 комментируемого Закона, самостоятельно. При этом установлен прямой запрет возложения на участников размещения заказа обязанности подтверждать их соответствие указанным требованиям.

Данные положения ч. 4 комментируемой статьи закреплены по аналогии с нормой ч. 6 ст. 11 комментируемого Закона, предусматривающей право заказчика, уполномоченного органа, конкурсной или аукционной комиссии проверять соответствие участников размещения заказа таким требованиям и запрещающей возложение на участников размещения заказа обязанности подтверждать соответствие данным требованиям.

Соответственно, часть 5 комментируемой статьи распространяет на порядок проведения предварительного отбора действие нормы ч. 3 ст. 12 комментируемого Закона, предусматривающей права заказчика, уполномоченного органа на получение сведений, необходимых для проверки участников размещения заказа требованиям, предусмотренным пунктами 2 - 4 ч. 1, пунктом 2 ч. 2 ст. 11 Закона.

В частности, заказчик, уполномоченный орган вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения о проведении ликвидации участника размещения заказа - юридического лица, подавшего заявку на участие в предварительном отборе, о принятии арбитражным судом решения о признании такого участника - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, о приостановлении деятельности такого участника в порядке, предусмотренном КоАП РФ, о наличии задолженностей такого участника по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб. В ч. 3 ст. 12 Закона также

установлено, что указанные органы и организации в течение 10 дней обязаны предоставить необходимые сведения по запросу заказчика, уполномоченного органа.

Учет положений ч. ч. 4 - 6 ст. 12 комментируемого Закона при проведении предварительного отбора, как это предписано частью 5 комментируемой статьи, означает следующее:

в случае установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных участником размещения заказа в составе заявки на участие в предварительном отборе, установления факта проведения ликвидации участника размещения заказа юридического лица или принятия арбитражным судом решения о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, факта приостановления деятельности такого участника в порядке, предусмотренном КоАП РФ, факта наличия у такого участника задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов такого участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, при условии, что участник размещения заказа не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством РФ, заказчик, уполномоченный орган, котировочная комиссия обязаны отстранить такого участника от участия в предварительном отборе на любом этапе его проведения;

решение заказчика, уполномоченного органа, котировочной комиссии об отстранении участника размещения заказа от участия в предварительном отборе может быть обжаловано таким участником в порядке, предусмотренном комментируемым Законом;

допуск заказчиком, уполномоченным органом, котировочной комиссией к участию в предварительном отборе участника размещения заказа, который не может быть допущен к участию в торгах, если заказчиком, уполномоченным органом, котировочной комиссией были установлены указанные выше случаи или отказ в допуске к участию в предварительном отборе по иным основаниям, кроме указанных выше, является основанием для признания судом размещения заказа недействительными по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ, органа местного самоуправления.

6. Часть 6 комментируемой статьи устанавливает обязательность оформления котировочной комиссией протокола рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе (данная функция котировочной комиссии прямо предусмотрена в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона), а также определяет требования к содержанию такого протокола.

Так, в протоколе рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе должны быть указаны сведения:

об участниках размещения заказа, представивших заявки на участие в предварительном отборе;

о принятом решении в отношении каждого из участников размещения заказа, представивших заявки на участие в предварительном отборе.

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами котировочной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день истечения срока рассмотрения документов и в день его подписания должен быть размещен заказчиком, уполномоченным органом на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

Заказчик, уполномоченный орган обязаны на следующий день после дня подписания протокола направить всем участникам размещения заказа, представившим заявки на участие в предварительном отборе, уведомления о принятых решениях.

7. В ч. 7 комментируемой статьи предусмотрена возможность обжалования участником размещения заказа, в отношении которого котировочной комиссией принято решение об отказе во включении в перечень поставщиков, такого решения.

Предусмотренный комментируемым Законом порядок обжалования, к которому отсылает рассматриваемая норма, регламентирован положениями гл. 8 Закона. Следует иметь в виду, что согласно ч. 1 ст. 57 комментируемого Закона участник размещения заказа имеет право обжаловать указанное решение котировочной комиссии как в судебном порядке, так и в порядке, предусмотренном указанной главой. Там же предусмотрено, что обжалование решения в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа решения в судебном порядке (см. комментарий к ст. 57 Закона).

8. В соответствии с ч. 8 комментируемой статьи заказчик, уполномоченный орган включают участников размещения заказа, в отношении которых принято решение о включении их в перечень поставщиков, в перечень поставщиков, включающий в себя участников размещения заказа, прошедших предварительный отбор, в целях размещения у них заказа на поставку указанных

товаров, выполнение работ либо оказание услуг для государственных или муниципальных нужд путем запроса котировок.

В рассматриваемой норме также предусмотрено, что перечни поставщиков составляются в соответствии с видами товаров, работ, услуг, соответственно поставку, выполнение, оказание которых могут осуществить такие участники. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 48 Закона), Перечень товаров, работ и услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, утвержден распоряжением Правительства РФ от 27 февраля 2006 г. N 261-р.

9. Часть 9 комментируемой статьи предусматривает право заказчика, уполномоченного органа при установлении недостоверности сведений, содержащихся в поданной заявке на участие в предварительном отборе, исключить участника размещения заказа, представившего такие документы, из перечня поставщиков.

Как говорилось выше, это один из двух случаев, в которых участник размещения заказа исключается из перечня поставщиков. Второй случай предусмотрен в ч. 12 ст. 53 комментируемого Закона: если участник размещения заказа при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера не подаст котировочную заявку на запрос котировок два раза.

Особенностями предусмотренного частью 9 комментируемой статьи случая исключения участника размещения заказа из перечня поставщиков является следующее:

установление недостоверности сведений, содержащихся в поданной заявке на участие в предварительном отборе, является возможным, но не обязательным основанием для исключения участника размещения заказа из перечня поставщиков. Соответственно, заказчик, уполномоченный орган принимают решение об исключении участника размещения заказа из перечня поставщиков по своему усмотрению, исходя из конкретных обстоятельств;

в отличие от нормы ч. 12 ст. 53 Закона в ч. 9 комментируемой статьи не говорится о том, что исключенный из перечня поставщиков участник размещения заказа не может участвовать в предварительном отборе, проводимом на следующий год для обновления перечней поставщиков. Исходя из этого участник размещения заказа, исключенный из перечня поставщиков на основании нормы ч. 9 комментируемой статьи, вследствие этого права на участие в предварительном отборе, проводимом на следующий год для обновления перечней поставщиков, не лишается и на него положение п. 4 ч. 3 комментируемой статьи не распространяется (см. выше).

Статья 53. Особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера

Комментарий к статье 53

1. По общему правилу, закрепленному в ч. 2 ст. 42 комментируемого Закона, заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок в случаях, если цена государственного или муниципального контракта не превышает 500 тыс. руб. Однако непосредственно в указанной норме установлено, что данное правило не распространяется на случаи, предусмотренные комментируемой главой. Именно такой случай и предусмотрен в норме ч. 1 комментируемой статьи: размещение заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера осуществляется без ограничения цены контракта. Соответственно, цена контракта при размещении заказа в порядке, предусмотренном комментируемой главой, значения не имеет, что является одной из основных особенностей размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

2. В ч. 2 комментируемой статьи дано определение понятия "гуманитарная помощь": поставляемые Россией на безвозмездной основе иностранным государствам, их федеративным или муниципальным образованиям, международным и иностранным учреждениям или некоммерческим организациям, а также иностранным физическим лицам товары, выполняемые для них работы и оказываемые им услуги для оказания медицинской и социальной помощи малообеспеченным, социально незащищенным, пострадавшим от стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий группам населения, для ликвидации последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий.

Как прямо указано в рассматриваемой норме, это определение дано для целей комментируемого Закона, а точнее для применения положений комментируемой главы, определяющей особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

Следует отметить, что на уровне федерального законодателя понятие гуманитарной помощи определено лишь еще в одном акте - Федеральном законе от 4 мая 1999 г. N 95-ФЗ "О безвозмездной помощи (содействии) Российской Федерации и внесении изменений и дополнений в отдельные законодательные акты Российской Федерации о налогах и об установлении льгот по платежам в государственные внебюджетные фонды в связи с осуществлением безвозмездной помощи (содействия) Российской Федерации" <1>. При этом данное в ст. 1 названного Закона для его целей определение понятия гуманитарной помощи согласуется с определением, данным в ч. 2 комментируемой статьи. Так, гуманитарная помощь для целей названного Закона - это вид безвозмездной помощи (содействия), предоставляемой для оказания медицинской и социальной помощи малообеспеченным, социально незащищенным, пострадавшим от стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий группам населения, для ликвидации последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных происшествий, расходы на транспортировку, сопровождение и хранение указанной помощи (содействия).

<1> СЗ РФ. 1999. N 18. Ст. 2221.

О понятиях "чрезвычайная ситуация природного и техногенного характера" и "ликвидация чрезвычайных ситуаций" см. комментарий к ст. 48 Закона.

3. По общему правилу, установленному в ч. 1 ст. 45 комментируемого Закона, при проведении запроса котировок заказчик, уполномоченный орган обязаны за определенное количество дней до дня истечения срока представления котировочных заявок разместить на официальном сайте извещение о проведении запроса котировок и проект контракта, заключаемого по результатам проведения такого запроса. В ч. 3 указанной статьи также предусмотрено право заказчика, уполномоченного органа одновременно с размещением извещения о проведении запроса котировок направить запрос котировок лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок.

Однако часть 3 комментируемой статьи в качестве одной из основных особенностей размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера вместо данных положений устанавливает обязанность заказчика направить запрос котировок всем тем участникам размещения заказа, которые могут осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с перечнем поставщиков, прошедших предварительный отбор. Соответственно, иным участникам размещения заказа запрос котировок не направляется, а извещение о проведении запроса котировок на официальном сайте не размещается.

4. В ч. 4 комментируемой статьи воспроизведено положение ч. 6 ст. 45 комментируемого Закона, предусматривающее возможность использования при осуществлении запроса котировок любых средств связи, в т.ч. направление запроса котировок в электронной форме. Как говорилось в комментарии к указанной статье, при этом не вполне понятно, является ли при направлении запроса котировок в электронной форме обязательным его подписание электронной цифровой подписью (о подписании документов в электронной форме электронной цифровой подписью см. комментарий к ст. 7 Закона).

5 - 6. В отношении установленных требований к запросу котировок и к котировочной заявке при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера норма ч. 5 комментируемой статьи отсылает соответственно к ст. 43 комментируемого Закона, определяющей исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть в обязательном порядке указаны в запросе котировок, и к ст. 44 Закона, определяющей исчерпывающий перечень сведений, который подлежит указанию в котировочной заявке.

При этом подлежат учету особенности, установленные частью 6 комментируемой статьи.

Соответственно, запрос котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера согласно ст. 43 комментируемого Закона с учетом положений ч. 6 комментируемой статьи должен содержать следующие сведения:

наименование заказчика, его почтовый адрес, адрес электронной почты заказчика (при его наличии);

источник финансирования заказа;

форма котировочной заявки, в т.ч. подаваемой в форме электронного документа;

наименование, характеристики и количество товаров, объем работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ,

услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика;

место доставки поставляемых товаров, место выполнения работ, место оказания услуг;

сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг;

сведения о включенных (невключенных) в цену товаров, работ, услуг расходах, в т.ч. расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей;

место подачи котировочных заявок, срок их подачи, в т.ч. дата и время окончания срока подачи котировочных заявок;

срок и условия оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг;

срок подписания победителем в проведении запроса котировок государственного или муниципального контракта со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Котировочная заявка согласно ст. 44 комментируемого Закона с учетом положения ч. 6 комментируемой статьи 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;

количество товаров, объем работ, услуг, соответственно поставки, выполнение, оказание которых он может осуществить в срок, установленный запросом котировок;

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).

7. Положения ч. 7 комментируемой статьи воспроизводят норму ч. 1 ст. 46 комментируемого Закона, согласно которой участник размещения заказа вправе подать только одну котировочную заявку, внесение изменений в которую не допускается, а также норму ч. 4 этой же статьи, запрещающей проведение переговоров между заказчиком, уполномоченным органом или котировочной комиссией и участником размещения заказа в отношении поданной им котировочной заявки.

Как говорилось в комментарии к указанной статье, запрет изменения поданной котировочной заявки означает и недопустимость отзыва данной заявки, поскольку отзыв ранее поданной котировочной заявки с подачей новой заявки по сути равнозначен внесению изменений в поданную котировочную заявку. Как представляется, последствием подачи одним участником размещения заказа более одной котировочной заявки является отклонение котировочной комиссией всех поданных таким участником размещения заказа котировочных заявок.

Запрет проведения переговоров между заказчиком и участником размещения заказа в отношении котировочной заявки направлен на обеспечение равного доступа участников размещения заказа к участию в запросе котировок и согласуется с положением п. 2 ст. 50 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

8. В ч. 8 комментируемой статьи воспроизведены положения ч. 2 ст. 46 комментируемого Закона, предусматривающие возможность подачи участником размещения заказа котировочной заявки в письменной форме или в форме электронного документа, а также обязывающие заказчика при получении котировочной заявки в форме электронного документа подтвердить в письменной форме или в форме электронного документа получение такой котировочной заявки.

С учетом нормы ч. 6 ст. 7 комментируемого Закона при подаче участником размещения заказа котировочной заявки в форме электронного документа такой документ должен быть подписан электронной цифровой подписью (см. комментарий к указанной статье). Как представляется, электронный документ заказчика, подтверждающий получение котировочной заявки в форме электронного документа, также должен быть подписан электронной цифровой подписью.

9. Часть 9 комментируемой статьи воспроизводит положение ч. 3 ст. 46 комментируемого Закона, согласно которому поданная в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок, котировочная заявка регистрируется заказчиком, уполномоченным органом. Однако, с учетом того что при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера извещение о проведении запроса котировок на официальном сайте не размещается (см. выше), в ч. 9 комментируемой статьи говорится о котировочных заявках, поданных в срок, установленный

запросом котировок. Котировочные заявки, поданные позднее срока, установленного запросом котировок, не рассматриваются и в день их поступления возвращаются участникам размещения заказа, подавшим такие заявки, что следует по аналогии с нормой ч. 5 ст. 46 комментируемого Закона.

Часть 9 комментируемой статьи, так же как и часть 3 ст. 46 комментируемого Закона, предусматривает право участника размещения заказа, подавшего котировочную заявку, потребовать выдачи расписки в получении заявки с указанием даты и времени его получения и корреспондирующую с данным правом обязанность заказчика выдать такую расписку.

10. По общим правилам, содержащимся в ч. 6 ст. 46 комментируемого Закона, в случае, если после дня окончания срока подачи котировочных заявок подана только одна котировочная заявка, заказчик, уполномоченный орган продлевают срок подачи котировочных заявок и размещают на официальном сайте извещение о продлении срока подачи таких заявок. При этом заказчик, уполномоченный орган обязаны направить запрос котировок не менее чем трем участникам, которые могут осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Однако часть 10 комментируемой статьи в качестве особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера предусматривает, что в случае, если в срок, указанный в запросе котировок, подана только одна котировочная заявка, заказчик обязан заключить государственный или муниципальный контракт с участником размещения заказа, подавшим такую котировочную заявку (при условии, если котировочная заявка содержит требуемые заказчиком сведения о количестве товаров, объеме работ, услуг; в противном случае подлежит применению часть 11 комментируемой статьи, см. ниже). Данный случай размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) предусмотрен и в п. 8 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона.

Как установлено в ч. 10 комментируемой статьи, контракт при этом заключается на условиях, указанных в запросе котировок, в количестве, объеме и по цене, предложенных в единственной котировочной заявке. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 10 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

11. Часть 11 комментируемой статьи предусматривает последствия ситуаций, когда при размещении заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера:

поданная после дня окончания срока подачи котировочных заявок единственная котировочная заявка не содержит требуемые заказчиком сведения о количестве товаров, объеме работ, услуг;

по истечении срока подачи котировочных заявок не подана ни одна котировочная заявка.

В указанных случаях заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с п. 6 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона. Указанная норма предусматривает следующие особенности размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика):

заказчик вправе заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы;

при этом заказчик в срок не позднее 3 рабочих дней со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ), орган местного самоуправления (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования);

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 указанным пунктом, а также копия заключенного контракта.

12. В ч. 12 комментируемой статьи установлено, что в случае, если участник размещения заказа при проведении запроса котировок не подаст котировочную заявку на запрос котировок два раза, то такой участник исключается из перечня поставщиков.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 52 Закона), это один из двух случаев, в которых участник размещения заказа исключается из перечня поставщиков. Другой случай предусмотрен в ч. 9 ст. 52 комментируемого Закона: при установлении недостоверности сведений, содержащихся в поданной участником размещения заказа заявке на участие в предварительном отборе.

Однако, если в ч. 9 ст. 52 Закона говорится о праве заказчика, уполномоченного органа исключить в предусмотренном данной нормой случае участника размещения заказа из перечня

поставщиков (т.е. заказчик, уполномоченный орган принимают решение об исключении участника размещения заказа из перечня поставщиков по своему усмотрению, исходя из конкретных обстоятельств), то часть 12 комментируемой статьи предусматривает обязательное исключение участника размещения заказа из перечня поставщиков.

В отличие от нормы ч. 9 ст. 52 Закона в ч. 12 комментируемой статьи прямо установлено, что исключенный в предусмотренном ею случае из реестра поставщиков участник размещения заказа не может участвовать в предварительном отборе, проводимом на следующий год для обновления перечней поставщиков (периодичность проведения предварительного отбора установлена в ч. 2 ст. 48 Закона). Рассматриваемое положение ч. 12 комментируемой статьи содержится и в п. 4 ч. 3 ст. 52 Закона, согласно которому в случае, если участник размещения заказа был исключен из перечня поставщиков, который составлен по результатам предварительного отбора, предшествующего проводимому предварительному отбору, то в отношении такого участника размещения заказа принимается решение об отказе во включении его в перечень поставщиков.

Статья 54. Рассмотрение и оценка котировочных заявок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера

Комментарий к статье 54

1. Комментируемая статья определяет особенности рассмотрения и оценки котировочной комиссией котировочных заявок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера.

В части порядка рассмотрения таких котировочных заявок часть 1 комментируемой статьи отсылает к норме ч. 1 ст. 47 комментируемого Закона, согласно которой котировочная комиссия в течение одного рабочего дня, следующего за днем окончания срока подачи котировочных заявок, рассматривает котировочные заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и оценивает котировочные заявки. Разумеется, с учетом того, что при проведении запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера извещение о проведении запроса котировок на официальном сайте не размещается (см. комментарий к ст. 53 Закона), речь идет о рассмотрении котировочных заявок на соответствие их требованиям, установленным в запросе котировок.

2. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает процедуру принятия котировочной комиссией на основании результатов рассмотрения котировочных заявок решения о соответствии или несоответствии каждой котировочной заявки требованиям, указанным в запросе котировок (следует отметить, что статья 47 комментируемого Закона, определяющая общий порядок рассмотрения и оценки котировочных заявок, такую процедуру прямо не предусматривает).

Рассматриваемая норма также устанавливает, что несоответствие количества товаров, объема работ, услуг, указанных в запросе котировок, количеству товаров, объему работ, услуг, указанным в котировочной заявке, единственным основанием для принятия решения о несоответствии котировочной заявки требованиям, указанным в запросе котировок, являться не может. Данное правило предопределено положением ч. 6 комментируемой статьи, предусматривающим, что в случае, если победитель в проведении запроса котировок не может исполнить заказ в полном объеме, заказчик осуществляет размещение заказа также у участника размещения заказа, котировочной заявке которого присвоен следующий порядковый номер в порядке возрастания.

Котировочные заявки, в отношении которых принято решение о их несоответствии требованиям, указанным в запросе котировок, по аналогии с общей нормой ч. 3 ст. 47 комментируемого Закона котировочной комиссией не рассматриваются и отклоняются.

3. В отличие от общей нормы ч. 2 ст. 47 комментируемого Закона, предусматривающей определение победителя в проведении запроса котировок (таковым признается участник размещения заказа, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг), часть 3 комментируемой статьи предусматривает присвоение котировочной комиссией на основании результатов рассмотрения и оценки котировочных заявок каждой котировочной заявке порядкового номера по мере увеличения предложенной в котировочных заявках цены контракта (в то же время в ч. 4 комментируемой статьи говорится о победителе в проведении запроса котировок, см. ниже).

При этом котировочная комиссия обязана руководствоваться следующими правилами:

сначала порядковые номера присваиваются котировочным заявкам, в которых предусмотрено не менее 30% количества товаров, объема работ, услуг, указанных в извещении о проведении запроса котировок;

первый номер присваивается котировочной заявке, в которой предусмотрено не менее 30% количества товаров, объема работ, услуг, указанных в извещении о проведении запроса котировок (при наличии котировочных заявок, в которых предусмотрено не менее 30% количества товаров, объема работ, услуг, указанных в извещении о проведении запроса котировок) и в которой предложена наиболее низкая цена контракта;

в случае если предложения о цене контракта, содержащиеся в котировочных заявках, совпадают, то первый номер присваивается котировочной заявке, которая была получена заказчиком раньше остальных котировочных заявок.

4. Часть 4 комментируемой статьи по аналогии с нормой ч. 4 ст. 47 комментируемого Закона устанавливает обязательность оформления котировочной комиссией протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок (данная функция котировочной комиссии прямо предусмотрена в ч. 8 ст. 7 комментируемого Закона), а также определяет требования к содержанию такого протокола.

Так, в протоколе рассмотрения и оценки котировочных заявок должны быть указаны:

сведения о заказчике;

сведения о существенных условиях контракта;

перечень котировочных заявок в соответствии с присвоенными им порядковыми номерами;

сведения о всех участниках размещения заказа, подавших котировочные заявки.

Протокол подлежит подписанию всеми присутствующими на заседании членами котировочной комиссии и заказчиком в день рассмотрения и оценки котировочных заявок и в этот же день должен быть размещен заказчиком на официальном сайте (об официальном сайте см. комментарий к ст. 16 Закона).

Заказчик также обязан в течение 3 дней со дня подписания протокола (следует обратить внимание на то, что речь не идет о рабочих днях) направить в письменной форме или в форме электронного документа всем участникам размещения заказа, котировочные заявки которых рассмотрены, уведомление о результатах рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Отдельно указано, что такое уведомление подлежит направлению и победителю в проведении запроса котировок. При этом определено, что победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, котировочной заявке которого присвоен первый номер.

5. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи государственный или муниципальный контракт заключается с победителем в проведении запроса котировок, проводимого в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера. С учетом положения п. 11 ст. 43 комментируемого Закона, к которому отсылает часть 5 ст. 53 Закона, срок подписания победителем в проведении запроса котировок контракта со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок должен быть указан в запросе котировок. Следует отметить, что комментируемая статья не содержит положений, аналогичных общей норме ч. 7.1 ст. 47 комментируемого Закона о временных рамках заключения контракта.

В ч. 5 комментируемой статьи также установлено, что контракт подлежит заключению с победителем в проведении запроса котировок на условиях, предусмотренных запросом котировок, на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме и по цене, которые предложены в такой котировочной заявке. Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 5 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

6. На тот случай, если победитель в проведении запроса котировок не может исполнить заказ в полном объеме, часть 6 комментируемой статьи предусматривает право заказчика осуществить размещение заказа также у участника размещения заказа, котировочной заявке которого присвоен следующий порядковый номер в порядке возрастания. Как говорилось выше, данное положение и предопределяет правило ч. 2 данной статьи о том, что решение о несоответствии котировочной заявки требованиям, указанным в запросе котировок, не может быть принято только на основании несоответствия количества товаров, объема работ, услуг, указанных в запросе котировок, количеству товаров, объему работ, услуг, указанным в котировочной заявке.

В соответствии с ч. 6 комментируемой статьи контракт подлежит заключению с указанным участником размещения заказа на условиях, предусмотренных запросом котировок, на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме и по цене, которые предложены в такой котировочной заявке (т.е. аналогично заключению контракта с победителем в проведении запроса котировок, см. выше). Согласно ч. 5 ст. 9 комментируемого Закона при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в ч. 6 комментируемой статьи, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 ст. 9 Закона.

7. В том случае, если после заключения контрактов с победителем в проведении запроса котировок и с участниками размещения заказа, котировочным заявкам которых присвоены

следующие порядковые номера в порядке возрастания, количество товаров, объем работ, услуг по такому контракту все же окажется меньше количества товаров, объема работ, услуг, требуемых заказчику, то согласно ч. 7 комментируемой статьи заказчик вправе осуществить размещение заказа на поставки недостающей части товаров, объема работ, услуг у единственного поставщика.

Пункт 6 ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона, к которому отсылает норма ч. 7 комментируемой статьи, предусматривает следующие особенности размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика):

заказчик вправе заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы;

при этом заказчик в срок не позднее 3 рабочих дней со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта РФ (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ), орган местного самоуправления (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования);

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 указанным пунктом, а также копия заключенного контракта.

Глава 6. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗА У ЕДИНСТВЕННОГО ПОСТАВЩИКА (ИСПОЛНИТЕЛЯ, ПОДРЯДЧИКА)

Статья 55. Случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)

Комментарий к статье 55

1. Комментируемая статья посвящена такому способу осуществляемого без проведения торгов размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, указанному в п. 2 ч. 1 ст. 10 комментируемого Закона, как размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Ранее указанный способ размещения заказа регламентировался пунктом 30 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд. Указанной нормой предусматривалось, что заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд у единственного источника по согласованию с Минэкономики России или с уполномоченным им территориальным органом в случаях, предусмотренных в этой норме (см. ниже).

В ч. 1 комментируемой статьи определено содержание понятия размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) - это способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить государственный или муниципальный контракт, а в случае, предусмотренном пунктом 14 ч. 2 данной статьи (т.е. в случае, когда осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, не превышающую установленного предельного размера расчетов наличными деньгами, см. ниже), государственный или муниципальный контракт либо иной гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику).

В данной норме не говорится о возможности осуществления функций по размещению заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) уполномоченным органом (об уполномоченных органах см. комментарий к ст. 4 Закона). Однако это не означает того, что уполномоченный орган не может быть наделен функциями по размещению заказа таким способом. В частности, пункт 16 ч. 2 комментируемой статьи подразумевает размещение заказа у единственного поставщика именно уполномоченным органом (см. ниже).

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет исчерпывающий перечень случаев, в которых заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Кроме того, в ч. 9 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения установлено, что в течение 3 лет со дня вступления в силу комментируемого Закона (т.е. до 1 января 2009 г. заказчик вправе разместить у единственного исполнителя заказ на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских работ в случае, если выполнение этих работ осуществляется на основании государственного или муниципального контракта, заключенного до дня вступления в силу комментируемого Закона, такой контракт не был расторгнут в связи с существенным нарушением исполнителем условий контракта и на день вступления в силу комментируемого Закона выполнение этих работ не завершено (см. комментарий к указанной статье).

Ранее в п. 30 Положения 1997 г. об организации закупки для государственных нужд предусматривалось, что заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд у единственного источника (как говорилось выше, по согласованию с Минэкономики России или с уполномоченным им территориальным органом) в следующих случаях:

а) при наличии срочной потребности в продукции, в связи с чем проведение торгов (конкурса) или применение иного способа размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд нецелесообразно, при условии что обстоятельства, обусловившие срочную потребность, невозможно было предусмотреть заранее и они не явились результатом медлительности действий заказчика;

б) если вследствие чрезвычайных обстоятельств возникла срочная потребность в определенной продукции, в связи с чем применение иных способов размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд нецелесообразно с учетом затрат времени;

в) если продукция может быть получена только от одного поставщика либо единственный поставщик обладает исключительными правами в отношении данной продукции и отсутствует ее равноценная замена;

г) при наличии обстоятельств, позволяющих заказчику проводить специализированные закрытые торги (закрытый конкурс) в соответствии с данным Положением, в случае если заказчик установил, что проведение закупок из единственного источника является наилучшим способом закупок.

В отношении же конкретных предусмотренных частью 2 комментируемой статьи случаев, когда может осуществляться размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), необходимо отметить следующее:

1) поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях" <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 34. Ст. 3426.

Сферы деятельности субъектов естественных монополий определены в п. 1 ст. 4 названного Закона (в ред. Федерального закона от 31 декабря 2005 г. N 199-ФЗ <1>):

<1> СЗ РФ. 2006. N 1. Ст. 10.

транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам;
транспортировка газа по трубопроводам;
железнодорожные перевозки;
услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов;
услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи;
услуги по передаче электрической энергии;
услуги по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике;
услуги по передаче тепловой энергии;
услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей.

В п. 2 указанной статьи предусмотрено, что в соответствии с реализуемой по решению Правительства РФ демонополизацией рынка железнодорожных перевозок осуществляется переход от регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок к регулированию деятельности субъектов естественных монополий в сфере предоставления услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Следует отметить, что по мнению Минэкономразвития России, выраженному в письме от 26 декабря 2006 г. N Д04-4764 "О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ" <1> (доведено также письмом ФНС России от 30 января 2007 г. N ГИ-6-17/51@ <2>), размещение заказов на оказание услуг междугородней и международной телефонной связи следует размещать путем проведения торгов, поскольку в ст. 4 Федерального закона "О естественных монополиях" указано, что к сферам действия естественных монополий относятся только услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи.

<1> СПС "КонсультантПлюс".
<2> СПС "КонсультантПлюс".

В соответствии с ч. 6.4 ст. 9 комментируемого Закона в случае изменения в соответствии с законодательством РФ регулируемых государством цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий заказчик при исполнении контракта, заключенного на

основании рассматриваемой нормы, обязан изменить цену такого контракта соответственно размеру изменения цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий;

2) осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа) по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам).

В рассматриваемой редакции данный пункт изложен в соответствии с изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ. До этого в нем говорилось о случаях оказания услуг водоснабжения и водоотведения в условиях естественных монополий.

Отношения между абонентами (заказчиками) и организациями водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов регулируют Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 12 февраля 1999 г. N 167 <1>.

<1> СЗ РФ. 1999. N 8. Ст. 1028.

Названные Правила, как установлено в их п. 5, действуют на всей территории России и обязательны для организаций водопроводно-канализационного хозяйства, обслуживающих населенные пункты, а также для всех абонентов независимо от ведомственной принадлежности и организационно-правовой формы. Согласно п. 10 Правил не урегулированные ими отношения с учетом дополнительных требований, предусматривающих местную специфику и особенности пользования системами водоснабжения и канализации, определяются договором между сторонами в соответствии с общими положениями главы 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ.

В соответствии с п. 1 ст. 548 части второй ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами, применяются правила о договоре энергоснабжения (§ 6 "Энергоснабжение" части второй ГК РФ). В п. 2 указанной статьи предусмотрено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Экономические, организационные и правовые основы государственного регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию определяет Федеральный закон от 14 апреля 1995 г. N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" <1>, что закреплено в его преамбуле.

<1> СЗ РФ. 1995. N 16. Ст. 1316.

Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации" <1> утверждены:

<1> СЗ РФ. 2004. N 9. Ст. 791.

Основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации;

Правила государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации.

Газоснабжение согласно определению, данному в ст. 2 Федерального закона от 31 марта 1999 г. N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" <1>, является одной из форм энергоснабжения, представляющей собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в т.ч. деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

<1> СЗ РФ. 1999. N 14. Ст. 1667.

Правовые основы поставок газа определены в ст. 18 названного Закона (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ):

поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством РФ правилами поставок газа и правилами пользования газом в России, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение Федерального закона "О газоснабжении в Российской Федерации". Правила поставки газа в Российской Федерации утверждены Постановлением Правительства РФ от 5 февраля 1998 г. N 162 <1>;

_____

<1> СЗ РФ. 1998. N 6. Ст. 770.

преимущественное право на заключение договоров поставки газа имеют его покупатели для государственных или муниципальных нужд, коммунально-бытовых и социальных нужд граждан, а также его покупатели, в отношении которых продлеваются действующие договоры поставки газа;

для организаций, деятельность которых финансируется за счет средств федерального бюджета, Правительство РФ вводит порядок обязательного заключения государственных контрактов на поставки газа в соответствии с порядком поставок продукции для федеральных государственных нужд, установленным законодательством РФ;

при заключении государственного или муниципального контракта на поставки газа для государственных или муниципальных нужд в нем должен учитываться объем потребления газа, согласованный государственным или муниципальным заказчиком в порядке, установленном Правительством РФ;

Правительством РФ, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления ежегодно предусматриваются в соответствующих бюджетах средства на финансирование поставок газа, объем потребления которого согласован.

В соответствии с ч. 6.4 ст. 9 комментируемого Закона в случае изменения в соответствии с законодательством РФ регулируемых государством цен и тарифов в области газоснабжения, тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса заказчик при исполнении контракта, заключенного на основании рассматриваемой нормы, обязан изменить цену такого контракта соответственно размеру изменения тарифов на соответствующие товары и услуги организаций коммунального комплекса, цен и тарифов в области газоснабжения;

2.1) заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии (пункт введен Законом 2007 г. N 53-ФЗ).

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), энергоснабжение регламентировано положениями § 6 гл. 30 "Купля-продажа" части второй ГК РФ. Как определено в п. 1 ст. 539 ГК РФ, по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Понятие двустороннего договора купли-продажи электрической энергии определено в ст. 3 Федерального закона "Об электроэнергетике": соглашение, в соответствии с которым поставщик обязуется поставить покупателю электрическую энергию в определенном количестве и определенного соответствующими техническими регламентами и иными обязательными требованиями качества, а покупатель обязуется принять и оплатить электрическую энергию на условиях заключенного в соответствии с правилами оптового рынка и основными положениями функционирования розничных рынков договора.

Там же определено понятие гарантирующего поставщика электрической энергии: коммерческая организация, обязанная в соответствии с Федеральным законом "Об электроэнергетике" или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к нему потребителем либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с п. 2 ст. 37 Федерального закона "Об электроэнергетике" в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора для него является обязательным. При необоснованном уклонении гарантирующего поставщика от заключения договора купли-продажи электрической энергии потребитель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении гарантирующего поставщика заключить указанный договор. В п. 2 ст. 39 указанного Закона также установлено, что договор купли-продажи электрической энергии гарантирующих поставщиков является публичным.

Согласно п. 2 ст. 38 Федерального закона "Об электроэнергетике" порядок присвоения статуса гарантирующего поставщика определяется основными положениями функционирования розничных рынков, утверждаемыми Правительством РФ. Правила функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики утверждены Постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 г. N 530 <1>;

_____

<1> СЗ РФ. 2006. N 37. Ст. 3876.

3) осуществляются поставки культурных ценностей.

Понятие "культурные ценности" определено в ст. 3 Закона РФ от 9 октября 1992 г. N 3612-1 "Основы законодательства Российской Федерации о культуре" <1>: нравственные и эстетические идеалы, нормы и образцы поведения, языки, диалекты и говоры, национальные традиции и обычаи, исторические топонимы, фольклор, художественные промыслы и ремесла, произведения культуры и искусства, результаты и методы научных исследований культурной деятельности, имеющие историко-культурную значимость здания, сооружения, предметы и технологии, уникальные в историко-культурном отношении территории и объекты.

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 46. Ст. 2615.

Для целей Закона РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" <1> под культурными ценностями понимаются движимые предметы материального мира, находящиеся на территории России, а именно:

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 20. Ст. 718.

культурные ценности, созданные отдельными лицами или группами лиц, которые являются гражданами России;

культурные ценности, имеющие важное значение для России и созданные на территории России иностранными гражданами и лицами без гражданства, проживающими на территории России;

культурные ценности, обнаруженные на территории России;

культурные ценности, приобретенные археологическими, этнологическими и естественно-научными экспедициями с согласия компетентных властей страны, откуда происходят эти ценности;

культурные ценности, приобретенные в результате добровольных обменов;

культурные ценности, полученные в качестве дара или законно приобретенные с согласия компетентных властей страны, откуда происходят эти ценности.

В ст. 7 названного Закона определены следующие категории предметов, подпадающих под его действие (к указанной статье отсылает положение ст. 3 Федерального закона от 26 мая 1996 г. N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации" <1>, в котором дано определение понятия культурных ценностей):

<1> СЗ РФ. 1996. N 22. Ст. 2591.

исторические ценности, в т.ч. связанные с историческими событиями в жизни народов, развитием общества и государства, историей науки и техники, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей (государственных, политических, общественных деятелей, мыслителей, деятелей науки, литературы, искусства);

предметы и их фрагменты, полученные в результате археологических раскопок;

художественные ценности, в т.ч.:

картины и рисунки целиком ручной работы на любой основе и из любых материалов;

оригинальные скульптурные произведения из любых материалов, в том числе рельефы;

оригинальные художественные композиции и монтажи из любых материалов;

художественно оформленные предметы культового назначения, в частности иконы;

гравюры, эстампы, литографии и их оригинальные печатные формы;

произведения декоративно-прикладного искусства, в т.ч. художественные изделия из стекла, керамики, дерева, металла, кости, ткани и других материалов;

изделия традиционных народных художественных промыслов;

составные части и фрагменты архитектурных, исторических, художественных памятников и памятников монументального искусства;

старинные книги, издания, представляющие особый интерес (исторический, художественный, научный и литературный), отдельно или в коллекциях;

редкие рукописи и документальные памятники;

архивы, включая фото-, фоно-, кино-, видеоархивы;

уникальные и редкие музыкальные инструменты;

почтовые марки, иные филателистические материалы, отдельно или в коллекциях;

старинные монеты, ордена, медали, печати и другие предметы коллекционирования;

редкие коллекции и образцы флоры и фауны, предметы, представляющие интерес для таких отраслей науки, как минералогия, анатомия и палеонтология;

другие движимые предметы, в т.ч. копии, имеющие историческое, художественное, научное или иное культурное значение, а также взятые государством под охрану как памятники истории и культуры.

В п. 3 ч. 2 комментируемой статьи прямо указано, что к культурным ценностям, при осуществлении поставок которых заказ может размещаться у единственного поставщика, наряду с прочим относятся музейные предметы и музейные коллекции, а также редкие и ценные издания, рукописи, архивные документы, включая копии, имеющие историческое, художественное или иное культурное значение, предназначенные для пополнения государственных музейного, библиотечного, архивного фондов, кино-, фотофонда и иных аналогичных фондов.

Следует отметить, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ из рассматриваемой нормы исключено указание на то, что культурные ценности должны быть взяты под охрану как памятники истории и культуры. Тем самым устранена правовая неточность, мешавшая реализации данной нормы. Дело в том, что согласно ст. 3 Федерального закона от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" <1> к объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов России относятся объекты недвижимого имущества (памятники, ансамбли и достопримечательные места). Соответственно, культурные ценности, которые предназначены для пополнения музейного, библиотечного, архивного и иных фондов, не могут быть взяты государством под охрану как памятники истории и культуры, так как являются движимыми предметами.

_____

<1> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2519.

Понятия музейного предмета и музейной коллекции определены в ст. 3 Федерального закона "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации":

музейный предмет - это культурная ценность, качество либо особые признаки которой делают необходимым для общества ее сохранение, изучение и публичное представление;

музейная коллекция - это совокупность культурных ценностей, которые приобретают свойства музейного предмета, только будучи соединенными вместе в силу характера своего происхождения, либо видового родства, либо по иным признакам;

4) выполняются работы по мобилизационной подготовке в России.

В п. 1 ст. 1 Федерального закона от 26 февраля 1997 г. N 31-ФЗ "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации" <1> определено, что под мобилизационной подготовкой в России понимается комплекс мероприятий, проводимых в мирное время, по заблаговременной подготовке экономики России, экономики субъектов РФ и экономики муниципальных образований, подготовке органов государственной власти, органов местного самоуправления и организаций, подготовке Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований, органов и создаваемых на военное время в соответствии с Федеральным законом "Об обороне" специальных формирований к обеспечению защиты государства от вооруженного нападения и удовлетворению потребностей государства и нужд населения в военное время.

_____

<1> СЗ РФ. 1997. N 9. Ст. 1014.

В соответствии с п. 1 ст. 14 названного Закона (здесь и далее в ред. Федерального закона от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ) работы по мобилизационной подготовке в целях обеспечения обороны и безопасности России являются расходными обязательствами России. В п. 2 указанной статьи предусмотрено, что организации по согласованию с федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, с деятельностью которых связана деятельность организаций или в отношении имущества которых они осуществляют функции собственника, могут нести расходы на проведение работ по мобилизационной подготовке, не подлежащие компенсации из бюджетов, включая затраты на содержание мощностей и объектов, загруженных (используемых) в производстве частично, но необходимых для выполнения мобилизационных заданий (заказов), которые включаются в соответствии с законодательством РФ во внереализационные расходы.

Согласно п. 3 ст. 14 Федерального закона "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации" финансирование мероприятий по мобилизации осуществляется в порядке, определяемом Правительством РФ;

5) возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями.

Законом 2007 г. N 218-ФЗ в данное положение внесено дополнение, согласно которому соответствующие полномочия указанных органов и организаций устанавливаются нормативными правовыми актами РФ, нормативными правовыми актами субъекта РФ, т.е. актами как федерального, так и регионального уровней. Исключительные полномочия федерального органа исполнительной власти или подведомственных ему государственных учреждений, государственных унитарных предприятий должны быть установлены федеральным законом или

нормативным правовым актом Президента РФ или Правительства РФ, на что обращено внимание в письме Минэкономразвития России от 3 мая 2007 г. N Д04-1667 <1> (доведено также письмом Федерального казначейства от 15 мая 2007 г. N 42-7.1-15/9.1-165 <2>). Исключительные полномочия органа исполнительной власти субъекта РФ или подведомственных ему государственных учреждений, государственных унитарных предприятий должны быть установлены законом субъекта РФ или нормативным правовым актом высшего должностного лица субъекта РФ (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ), высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

Дополнением, внесенным этим же Законом, установлена обязанность заказчика в срок не позднее одного рабочего дня со дня заключения контракта уведомить с приложением копии заключенного контракта:

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд - федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Таким органом является ФАС России (в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ, см. комментарий к ст. 17 Закона);

при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или для нужд муниципального образования - орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

6) возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Рассматриваемая норма предусматривает два основания размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) - возникновение непреодолимой силы и необходимость срочного медицинского вмешательства (следует отметить, что второе из указанных обстоятельств включено в норму в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ). При этом обязательным условием является отсутствие целесообразности в размещении заказа иными способами, требующими затрат времени (можно сказать - иными способами как требующими затрат времени).

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), понятие непреодолимой силы определено в п. 3 ст. 401 части первой ГК РФ: чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства (аналогичное определение содержится в подп. 1 п. 1 ст. 202 ГК РФ). Там же предусмотрено, что к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. В качестве одного из обстоятельств непреодолимой силы в п. 6 ч. 2 комментируемой статьи упоминается авария.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ рассматриваемая норма дополнена положением, допускающим заключение в указанных в ней случаях контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг только в том количестве или объеме, которые необходимы для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи.

При заключении в указанных в рассматриваемой норме случаях контракта заказчик не позднее трех рабочих дней со дня его заключения (до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ устанавливалось, что не позднее одного рабочего дня) обязан направить уведомление:

при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд - в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Таким органом является ФАС России (в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ, см. комментарий к ст. 17 Закона);

при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ - в орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов;

при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования - в орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

В соответствии с дополнением, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ, к направляемому в соответствующий уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган уведомлению, должны быть приложены:

копия акта обследования аварии или копия документа, составленного государственным или муниципальным заказчиком и подтверждающего обстоятельство, на основании которого заключен контракт;

копия заключенного контракта.

К рассматриваемой норме отсылает часть 3 ст. 48 комментируемого Закона, предусматривающая установление Правительством РФ перечня товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера (как говорилось в комментарии к указанной статье, такой перечень утвержден распоряжением Правительства РФ от 27 февраля 2006 г. N 261-р). Там же предусмотрено, что в случае, если вследствие непреодолимой силы возникла потребность в товарах, работах, услугах, не предусмотренных перечнем, и применение иных способов размещения заказа нецелесообразно в связи с затратой времени, размещение заказа осуществляется у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с п. 6 ч. 2 комментируемой статьи. Размещение же заказа при возникновении потребности в товарах, работах, услугах, предусмотренных перечнем, осуществляется путем запроса котировок в порядке, установленном главой 5 комментируемого Закона.

К рассматриваемой норме отсылают также нормы ч. 11 ст. 53 и ч. 7 ст. 54 комментируемого Закона при размещении заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера соответственно:

в случае, если поданная после дня окончания срока подачи котировочных заявок единственная котировочная заявка не содержит требуемые заказчиком сведения о количестве товаров, объеме работ, услуг, а также в случае, если по истечении срока подачи котировочных заявок не подана ни одна котировочная заявка;

в случае, если после заключения контрактов с победителем в проведении запроса котировок и с участниками размещения заказа, котировочным заявкам которых присвоены следующие порядковые номера в порядке возрастания, количество товаров, объем работ, услуг по такому контракту все же окажется меньше количества товаров, объема работ, услуг, требуемых заказчику. В этом случае заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика на поставки только недостающей части товаров, объема работ, услуг;

7) производство товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы в случаях, предусмотренных Правительством РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 комментируемого Закона учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы предоставляются преимущества при участии в размещении заказов в соответствии с данным Законом. Одним из таких преимуществ и является размещение заказа в порядке, предусмотренном пунктом 7 ч. 2 комментируемой статьи.

Рассматриваемая норма согласуется со ст. 10 Закона РФ "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" (в ред. Федерального закона от 6 июня 2007 г. N 91-ФЗ <1>), устанавливающей, что для создания условий, обеспечивающих привлечение осужденных к труду, Правительство РФ обязано размещать заказы на определенные виды продукции, работ и услуг для удовлетворения государственных потребностей на федеральных государственных унитарных предприятиях уголовно-исполнительной системы и собственном производстве учреждений, исполняющих наказания.

<1> СЗ РФ. 2007. N 24. Ст. 2834.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 14 Закона), Постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2006 г. N 734 "О предоставлении преимуществ учреждениям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов, участвующим в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" установлено, что в случае, если производство товаров (работ, услуг) осуществляется учреждениями уголовно-исполнительной системы и информация об указанных учреждениях, а также о номенклатуре производимых ими товаров (работ, услуг) размещена на официальном сайте России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (www.zakupki.gov.ru, см. комментарий к ст. 16 Закона), государственные и муниципальные заказчики, органы, уполномоченные на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, вправе размещать заказы на поставки товаров (работ, услуг) в указанных учреждениях без проведения торгов (у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)) при размещении заказов для нужд учреждений уголовно-исполнительной системы;

8) представлена только одна заявка на участие в конкурсе, заявка на участие в аукционе или котировочная заявка в соответствии с ч. 12 ст. 25, ч. 7 ст. 31.4, ч. 12 ст. 35, ч. 6 ст. 46, ч. 10 ст. 53 комментируемого Закона.

Речь идет о заключении контракта в следующих случаях, предусмотренных комментируемым Законом:

по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе и такая заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией (ч. 12 ст. 25 Закона);

по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма подана только одна заявка на участие в конкурсе и такая заявка и проект произведения литературы или искусства, кинопроект, демонстрация части исполнения соответствуют требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией (ч. 7 ст. 31.4 Закона);

по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе и такая заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе (ч. 12 ст. 35 Закона);

после дня окончания срока подачи котировочных заявок подана только одна котировочная заявка и такая заявка соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит предложение о цене контракта, не превышающей максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок (ч. 6 ст. 46 Закона);

при размещении заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера в срок, указанный в запросе котировок, подана только одна котировочная заявка (ч. 10 ст. 53 Закона);

9) только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе или заявку на участие в аукционе, признан участником конкурса или участником аукциона в соответствии с ч. 5 ст. 27, ч. 3 ст. 31.5, ч. 6 ст. 36 комментируемого Закона.

Это следующие случаи, предусмотренные комментируемым Законом:

конкурс признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником конкурса (ч. 5 ст. 27 Закона);

конкурс на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником конкурса (ч. 3 ст. 31.5 Закона);

аукцион признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником аукциона (ч. 6 ст. 36 Закона);

10) участвовал только один участник аукциона в соответствии с ч. 13 ст. 37, ч. 14 ст. 41 комментируемого Закона.

Часть 13 ст. 37 Закона определяет порядок заключения контракта с единственным участником аукциона. Как установлено в указанной норме, единственный участник аукциона не вправе отказаться от заключения государственного или муниципального контракта. Часть 14 ст. 41 Закона определяет порядок заключения контракта с единственным участником аукциона, проводимого в электронной форме;

11) конкурс или аукцион признан несостоявшимся и государственный или муниципальный контракт не заключен в соответствии с ч. 1 ст. 31, ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона.

В ч. 1 ст. 31 Закона предусмотрено, что в случаях, если конкурс признан несостоявшимся и контракт не заключен с единственным участником конкурса или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе (при наличии таких участников), заказчик, уполномоченный орган вправе объявить о проведении повторного конкурса либо направить документы о проведении конкурса и признании его несостоявшимся в соответствующий орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Там же установлено, что по согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Аналогично в ч. 1 ст. 40 Закона предусмотрено, что в случаях, если аукцион признан несостоявшимся и контракт не заключен с единственным участником аукциона или участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в аукционе (при наличии таких участников), заказчик, уполномоченный орган вправе объявить о проведении повторного аукциона либо направить документы о проведении аукциона и признании его несостоявшимся в соответствующий орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Там же установлено, что по согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 31 Закона), Порядок согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) утвержден Приказом Минэкономразвития России от 3 мая 2006 г. N 124;

12) размещается заказ на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка в порядке, предусмотренном статьей 55.1 комментируемого Закона.

Данный пункт включен в ч. 2 комментируемой статьи в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ, которым в комментируемый Закон также включена статья 55.1, содержащая положения, определяющие особенности заключения государственного контракта на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка в случае отсутствия заявок на участие в конкурсе, аукционе, котировочных заявок или если конкурс или аукцион признан несостоявшимся и государственный контракт на оказание услуг связи не заключен (см. комментарий к указанной статье);

13) при повторном размещении заказа путем запроса котировок не подана ни одна котировочная заявка в соответствии с ч. 8 ст. 46 комментируемого Закона.

Как рассматриваемый пункт, так и часть 8 ст. 46 Закона являются новеллами, введенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ. Указанной нормой предусмотрено, что в случае, если при повторном размещении заказа путем запроса котировок не подана ни одна котировочная заявка, заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок или направить документы о проведенных запросах котировок и об отсутствии котировочных заявок в соответствующий орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Там же установлено, что по согласованию с таким органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Порядок согласования возможности заключения государственного контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) подлежит установлению федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, т.е. Минэкономразвития России (см. комментарий к указанной статье);

14) осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 1 Закона), в ч. 2 ст. 1 комментируемого Закона в ранее действовавшей редакции устанавливалось, что данный Закон не применяется в случае, если товары, работы, услуги поставляются, выполняются, оказываются для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке. Однако в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ данная норма заменена другой, имеющей совершенно иной предмет регулирования, а часть 2 комментируемой статьи дополнена рассматриваемым пунктом 14. Соответственно, указанные случаи в настоящее время охватываются сферой действия комментируемого Закона.

Предельный размер расчетов наличными деньгами установлен указанием Банка России от 20 июня 2007 г. N 1843-У "О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходовании наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя" <1>, в соответствии с п. 1 которого расчеты наличными деньгами в России между юридическими лицами, а также между юридическим лицом и индивидуальным предпринимателем, между индивидуальными предпринимателями, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в рамках одного договора, заключенного между указанными лицами, могут производиться в размере, не превышающем 100 тыс. руб.

<1> Вестник Банка России. 2007. N 39.

Согласно рассматриваемой норме заказчик вправе размещать заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) только при условии, если их стоимость не превышает указанного предельного размера в рамках квартала (аналогичное положение содержалось и в ст. 71 БК РФ, см. ниже).

Понятие одноименных товаров, одноименных работ, одноименных услуг определено в ч. 6.1 ст. 10 комментируемого Закона: товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. Как говорилось в комментарии к указанной статье, до настоящего времени Минэкономразвития России

соответствующий нормативный правовой акт не издало. До утверждения указанной номенклатуры, как представляется, ранее допустимо было использовать определение понятия "одноименные товары", данное в п. 2 Положения о взаимодействии государственных и муниципальных заказчиков, органов, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, при проведении совместных торгов, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 октября 2006 г. N 631: аналогичные по техническим и функциональным характеристикам товары определенного вида, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (деталями), не влияющими на качество и их основные потребительские свойства, и которые являются однородными по своему потребительскому назначению. Однако в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 647 приведенное определение из п. 2 названного Положения исключено.

Как указано в рассматриваемой норме, по итогам размещения в установленном порядке заказов заключение именно государственного или муниципального контракта не является обязательным, могут быть заключены и иные гражданско-правовые договоры в соответствии с ГК РФ. Следует отметить, что рассматриваемая норма является единственной нормой комментируемого Закона, допускающей возможность заключения по итогам размещения заказов не государственного или муниципального контракта, а иных гражданско-правовых договоров. Это непосредственно следует и из положений ст. 5 и ч. 4 ст. 9 комментируемого Закона (см. комментарий к указанным статьям), а также положения ч. 1 комментируемой статьи.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 комментируемого Закона сведения о государственных или муниципальных контрактах и об иных заключенных в соответствии с рассматриваемой нормой гражданско-правовых договорах в реестры государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов, не включаются (см. комментарий к указанной статье).

Положение, исключающее необходимость заключения государственного или муниципального контракта при размещении заказов на сумму, не превышающую предельного размера расчетов наличными деньгами, рассчитано прежде всего на бюджетные учреждения. Так, Законом 2007 г. N 53-ФЗ, которым введена рассматриваемая норма, была изложена в новой редакции статья 71 БК РФ о закупках товаров, работ и услуг бюджетными учреждениями (статья в соответствии с Федеральным законом от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ утратила силу с 1 января 2008 г.). Согласно данной редакции бюджетным учреждениям предоставлялось право закупать товары, работы, услуги на сумму, не превышающую установленного Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке, без заключения государственных или муниципальных контрактов. Там же устанавливалось, что при этом одноименные товары, одноименные работы, одноименные услуги бюджетные учреждения без заключения государственного или муниципального контракта вправе закупать в течение квартала на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами.

В ранее действовавшей редакции ст. 71 БК РФ (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ) устанавливалось, что все закупки товаров, работ и услуг на сумму свыше 2 тыс. МРОТ осуществляются исключительно на основе государственных или муниципальных контрактов. Исходя из этого в Постановлении Пленума ВАС России от 22 июня 2006 г. N 24 "О применении к государственным (муниципальным) учреждениям пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и статьи 71 Бюджетного кодекса Российской Федерации" <1> разъяснялось, что в случае, если полномочия государственного (муниципального) заказчика бюджетному учреждению не переданы, то оно вправе осуществлять закупки товаров, работ, услуг на суммы до 2 тыс. МРОТ, т.е. до 200 тыс. руб., без проведения процедур размещения заказов, предусмотренных комментируемым Законом, и на основании договоров, заключаемых в обычном порядке в соответствии с общими правилами, установленными ГК РФ, поскольку данные закупки определяются как закупки "для собственных нужд бюджетного учреждения". По мнению же Минфина России, выраженному в упоминаемом выше (см. комментарий к ст. 4 Закона) письме от 6 апреля 2007 г. N 02-13-10/833, бюджетные учреждения созданы для осуществления государственных функций и оказания государственных услуг, из чего следует, что бюджетное учреждение не имеет собственных нужд и в процессе осуществления своих функций не имеет правовых оснований разделять закупки на производимые для собственных и государственных (муниципальных) нужд;

<1> ВВАС. 2006. N 8.

15) возникла потребность у заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации в опубликовании в официальном печатном издании извещения о проведении открытого конкурса, извещения о проведении открытого аукциона, протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе или протокола аукциона.

Включенный в ч. 2 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ пункт 15 учитывает требования ч. 1 ст. 21 и ч. 1 ст. 33 комментируемого Закона о необходимости опубликования заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании извещения о проведении открытого конкурса, извещения о проведении открытого конкурса аукциона (данные требования в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. утрачивают силу; кроме того, этим же Законом введена норма ч. 4 ст. 64 комментируемого Закона, согласно которой с 1 января 2008 г. при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд опубликование информации о размещении заказов в официальном печатном издании не производится; см. комментарий к указанным статьям), а также положение ч. 1 ст. 16 комментируемого Закона о том, что высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией определяется официальное печатное издание для опубликования информации о размещении заказов (данное положение в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ действует только до 1 января 2010 г., см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ рассматриваемая норма распространена и на случаи необходимости опубликования в официальном печатном издании протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе или протокола аукциона, что учитывает требования норм ч. 11 ст. 28 и ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона об обязательном опубликовании в таких официальных печатных изданиях протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона.

В отношении же редакций официальных печатных изданий, отобранных высшими исполнительными органами государственной власти субъектов РФ, местными администрациями, осуществление такого контроля в порядке, предусмотренном статьей 17 комментируемого Закона, установлено введенной этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ части 13 статьи 65 до 1 января 2011 г. Именно с этой даты согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ утрачивают силу отдельные положения норм ч. 11 ст. 28 и ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающие случаи обязательного опубликования заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией при размещении заказа на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд в официальных печатных изданиях протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона (данные требования в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. утрачивают силу, см. комментарий к указанным статьям);

16) осуществляется размещение заказа на поставку российских вооружения и военной техники, которые не имеют российских аналогов и производство которых осуществляется единственным производителем, у поставщика таких вооружения и военной техники, включенного в реестр единственных поставщиков таких вооружения и военной техники.

Рассматриваемая норма, которая введена Законом 2007 г. N 53-ФЗ, наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка ведения реестра единственных поставщиков таких вооружения и военной техники, а также порядка формирования цены на такие вооружение и военную технику. Сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет.

При этом установлено, что государственный контракт на поставку таких российских вооружения и военной техники заключается по цене, определяемой указанным порядком ее формирования. В соответствии с ч. 6 ст. 9 комментируемого Закона в случае, если заказ размещается у единственного поставщика в соответствии с рассматриваемой нормой, то заказчик по согласованию с поставщиком в ходе исполнения контракта вправе изменить не более чем на 10% количество всех предусмотренных контрактом товаров при изменении потребности в товарах, на поставку которых заключен контракт (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что, как говорилось выше (см. комментарий к ст. 4 Закона), Указом Президента РФ от 5 февраля 2007 г. N 119 "О Федеральном агентстве по поставкам вооружения, военной, специальной техники и материальных средств" образована Рособоронпоставка, которая является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции государственного заказчика по размещению заказов, заключению, оплате, контролю и учету выполнения контрактов по государственному оборонному заказу по всей номенклатуре вооружения, военной, специальной техники и материальных средств, за исключением специальной техники по номенклатуре, определяемой руководителями федеральных органов исполнительной власти, являющихся государственными заказчиками по государственному оборонному заказу;

17) осуществляется размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд у поставщика (исполнителя, подрядчика), определенного указом или распоряжением Президента РФ.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 2 Закона), издание Президентом РФ указов и распоряжений предусмотрено частью 1 ст. 90 Конституции РФ. Согласно ч. 2 указанной статьи

указы и распоряжения Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории России. Частью 3 этой же статьи установлено, что указы и распоряжения Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Нормативными правовыми актами являются только те указы Президента РФ, которые имеют нормативный характер.

Там же говорилось, что положение о том, что Президент РФ вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, связанные с размещением заказов, включено в ч. 2 ст. 2 комментируемого Закона в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ, который и включил пункт 17 в ч. 2 комментируемой статьи;

18) осуществляется размещение заказов на приобретение произведений литературы и искусства определенных авторов (за исключением случаев приобретения кинопроектов в целях проката), исполнений конкретных исполнителей, фонограмм конкретных изготовителей для государственных или муниципальных нужд в случае, если единственному лицу принадлежат исключительные права на такие произведения, исполнения, фонограммы.

Данный пункт включен в ч. 2 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ, которым комментируемый Закон также дополнен главой 2.1, определяющей особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Выше говорилось (см. комментарий к ст. 31.1 Закона), что при проведении конкурсов на закупку уже созданных произведений литературы, искусства, в т.ч. аудиовизуальных произведений, а также исполнения этих произведений применение общих норм законодательства в сфере поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд вступает в противоречие с презумпцией авторского права и смежными правами исполнителя. У конкретного творческого проекта нет и не может быть иных авторов в силу презумпции авторского права, поэтому смысл наличия иных претендентов на участие в конкурсе утрачивается. В целях урегулирования данного противоречия и обеспечения деятельности по государственной поддержке национальной кинематографии, поддержке отечественного театрального, музыкального, исполнительского искусства в ч. 2 комментируемой статьи и введен пункт 18, предусматривающий размещение заказов на приобретение уже созданных произведений исключительно у единственного поставщика (определенного автора), являющегося обладателем исключительных прав на произведения литературы и искусства, а также на исполнение и постановки;

19) осуществляется размещение заказов на поставки печатных и электронных изданий определенных авторов, оказание услуг по предоставлению доступа к электронным изданиям для обеспечения деятельности государственных и муниципальных образовательных учреждений, государственных и муниципальных библиотек, государственных научных организаций у издателей таких печатных и электронных изданий в случае, если указанным издателям принадлежат исключительные права на использование таких изданий.

Пункт 18, касающийся случаев распоряжения исключительными правами, как и пункт 19 включен в ч. 2 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

В п. 1 ст. 1270 части четвертой ГК РФ установлено, что автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 данного Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в т.ч. способами, указанными в пункте 2 ст. 1270 ГК РФ. Там же предусмотрено, что правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение. Согласно подп. 1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности, воспроизведение произведения, т.е. изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. Там же определено, что при этом запись произведения на электронном носителе, в т.ч. запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

20) осуществляется размещение заказа на посещение зоопарка, театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки, спортивного мероприятия.

Рассматриваемая норма, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, касается случаев проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий;

21) осуществляется размещение заказа на оказание услуг нескольким государственным или муниципальным заказчикам по участию в мероприятии, проводимом для государственных или

муниципальных нужд, и заказчиком, являющимся организатором такого мероприятия, выбран поставщик (исполнитель, подрядчик) в порядке, предусмотренном комментируемым Законом.

В данной норме, введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, речь идет о случаях, когда заказчик - организатор мероприятия, проводимого для нескольких заказчиков (которые, соответственно, будут самостоятельно оплачивать оказываемые в рамках данного мероприятия услуги), в порядке, предусмотренном комментируемым Законом (т.е. с использованием соответствующего способа размещения заказа), уже выбрал поставщика (исполнителя, подрядчика). У данного поставщика (исполнителя, подрядчика) и вправе разместить заказы заказчики - участники мероприятия;

22) осуществляется размещение заказа на оказание преподавательских услуг физическими лицами.

Данный пункт включен в ч. 2 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

В отношении индивидуальной трудовой педагогической деятельности в ст. 48 Закона РФ от 10 июля 1992 г. N 3266-1 "Об образовании" (в ред. Федерального закона от 13 января 1996 г. N 12-ФЗ) <1> предусмотрено следующее:

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 30. Ст. 1797; СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 150.

индивидуальная трудовая педагогическая деятельность, сопровождающаяся получением доходов, рассматривается как предпринимательская и подлежит регистрации в соответствии с законодательством РФ (п. 1);

индивидуальная трудовая педагогическая деятельность не лицензируется (п. 2 в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 169-ФЗ <1>);

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4855.

незарегистрированная индивидуальная трудовая педагогическая деятельность не допускается. Физические лица, занимающиеся такой деятельностью с нарушением законодательства РФ, несут ответственность в соответствии с законодательством РФ. Все доходы, полученные от такой деятельности, подлежат взысканию в доход соответствующего местного бюджета в установленном порядке (п. 3).

Статья 55.1. Особенности размещения заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя

Комментарий к статье 55.1

1. Комментируемая статья, введенная Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ, закрепляет положения, определяющие особенности заключения государственного контракта на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка в случае отсутствия заявок на участие в конкурсе, аукционе, котировочных заявок или если конкурс или аукцион признан несостоявшимся и государственный контракт на оказание услуг связи не заключен. В т.ч. предусмотрены нормы, устанавливающие порядок определения оператора связи, на которого возлагается обязанность оказания требуемых услуг связи, порядок определения цены оказываемых услуг связи и закрепляющие дополнительные обязанности оператора связи. В соответствии с этим же Законом в ч. 2 ст. 55 комментируемого Закона включен пункт 12, допускающий возможность размещения в порядке, предусмотренном комментируемой статьей, заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя.

В ч. 1 комментируемой статьи упомянуто понятие "сети связи специального назначения", в связи с чем необходимо отметить следующее. Согласно п. 1 ст. 16 Федерального закона "О связи" предназначением таких сетей связи и являются нужды государственного управления, обороны страны, безопасности государства и обеспечение правопорядка, о размещении заказа на оказание услуг связи для которых и идет речь в комментируемой статье. В указанной норме также установлено, что эти сети не могут использоваться для возмездного оказания услуг связи, если иное не предусмотрено законодательством РФ.

Согласно п. 3 ст. 16 Федерального закона "О связи" подготовка и использование ресурсов единой сети электросвязи России для обеспечения функционирования сетей связи специального назначения осуществляются в порядке, установленном Правительством РФ. На основании данной нормы Постановлением Правительства РФ от 22 февраля 2006 г. N 103 утверждены Правила подготовки и использования ресурсов единой сети электросвязи Российской Федерации в целях обеспечения функционирования сетей связи специального назначения <1>. Как установлено в п. 5 названных Правил, подготовка и использование ресурсов сети электросвязи осуществляются на

основании государственного контракта на выполнение работ и (или) оказание услуг связи в целях обеспечения функционирования сетей связи специального назначения, заключаемого федеральным органом исполнительной власти, в ведении которого находятся такие сети связи (спецпользователь), с оператором связи.

<1> СЗ РФ. 2006. N 9. Ст. 1021.

Государственными заказчиками при размещении заказов на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка выступают федеральные органы исполнительной власти, в ведении которых находятся сети связи специального назначения, т.е. Минобороны России, МВД России, ФСБ России, ФСО России и СВР России. Следует отметить, что ФСО России согласно п. 1 Положения о Федеральной службе охраны Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 7 августа 2004 г. N 1013 "Вопросы Федеральной службы охраны Российской Федерации" <1>, является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики, нормативно-правовому регулированию, контролю и надзору в сфере государственной охраны, президентской, правительственной и иных видов специальной связи.

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3314.

В качестве исполнителя, оказывающего такие услуги, указан оператор связи, понятие которого определено в ст. 2 Федерального закона "О связи": юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии.

Часть 1 комментируемой статьи предусматривает два случая, в которых заказ на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка может быть размещен у единственного исполнителя.

Первым таким случаем является ситуация, когда при проведении размещения заказа путем запроса котировок не подана ни одна котировочная заявка. В этом случае государственный заказчик вправе осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок, провести повторный конкурс или аукцион либо обратиться в Правительство РФ с представлением о возложении на оператора связи обязанности оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка.

Второй случай наступает при одновременном выполнении двух условий:

конкурс или аукцион признан несостоявшимся;

государственный контракт на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка не заключен в соответствии с ч. 12 ст. 25, ч. 5 ст. 27, ч. 1 ст. 31, ч. 12 ст. 35, ч. 6 ст. 36, ч. 13 ст. 37, ч. 1 ст. 40 комментируемого Закона.

Речь идет о том, что такой государственный контракт не заключен ни по одному из следующих оснований:

по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе и такая заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией (ч. 12 ст. 25 Закона);

конкурс признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником конкурса (ч. 5 ст. 27 Закона);

конкурс признан несостоявшимся и контракт не заключен с единственным участником конкурса или с участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в конкурсе, и заказчиком, по согласованию с уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, принято решение о размещении заказа у единственного исполнителя (ч. 1 ст. 31 Закона);

по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе и такая заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе (ч. 12 ст. 35 Закона);

аукцион признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником аукциона (ч. 6 ст. 36 Закона);

в аукционе участвовал один участник (ч. 13 ст. 37 Закона);

аукцион признан несостоявшимся и контракт не заключен с единственным участником аукциона или участником размещения заказа, который подал единственную заявку на участие в аукционе, и заказчиком, по согласованию уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, принято решение о размещении заказа у единственного исполнителя (ч. 1 ст. 40 Закона).

В этом случае государственный заказчик вправе провести повторный конкурс или аукцион либо так же, как и в первом случае, обратиться в Правительство РФ с представлением о

возложении на оператора связи обязанности оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка.

Следует обратить внимание на то, что размещение заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя не является обязательным последствием указанных в ч. 1 комментируемой статьи случаев. В целях исключения необоснованного сужения прав государственного заказчика при размещении заказа на оказание таких услуг связи по сравнению с правами государственного заказчика при размещении заказа на оказание иных услуг, а также поставку товаров и выполнение работ государственному заказчику предоставляется в указанных в ч. 1 комментируемой статьи случаях право осуществить повторное размещение заказа путем запроса котировок, провести повторный конкурс или аукцион.

2. В ч. 2 комментируемой статьи определен порядок размещения заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя.

Обязанность оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка возлагается решением Правительства РФ на оператора связи по представлению федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находятся сети связи специального назначения, предназначенные для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, и который выступает государственным заказчиком.

Как говорилось выше, с представлением о возложении на оператора связи обязанности оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка государственный заказчик обращается в Правительство РФ в случаях, предусмотренных в ч. 1 комментируемой статьи. При этом часть 2 данной статьи устанавливает обязательность согласования такого представления с федеральным органом исполнительной власти в области связи. Таким органом в соответствии с п. 1 Положения о Министерстве информационных технологий и связи Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 26 июня 2004 г. N 311 <1>, является Мининформсвязи России.

_____

<1> СЗ РФ. 2004. N 27. Ст. 2774.

Соответственно, оператор связи, на который решением Правительства РФ возложена обязанность оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, обязан заключить с государственным заказчиком, т.е. с федеральным органом исполнительной власти, в ведении которого находятся сети связи специального назначения, государственный контракт на оказание услуг связи для указанных нужд.

При этом часть 2 комментируемой статьи также устанавливает порядок определения цены таких оказываемых услуг связи и иных условий контракта:

государственный контракт должен быть заключен с указанным оператором связи на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, документацией об аукционе или извещением о проведении запроса котировок;

цена заключенного контракта не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта, указанную в извещении о проведении открытого конкурса, приглашении принять участие в закрытом конкурсе, извещении о проведении открытого аукциона, приглашении принять участие в закрытом аукционе или в извещении о проведении запроса котировок.

Положение рассматриваемой нормы о цене заключенного контракта согласуется с нормой ч. 7.1 ст. 9 комментируемого Закона, в соответствии с которой при размещении заказа на оказание услуг связи федеральным органом исполнительной власти, в ведении которого находятся сети связи специального назначения, предназначенные для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, и который выступает государственным заказчиком, начальная (максимальная) цена государственного контракта, а также цена государственного контракта в случае размещения заказа указанным органом у единственного исполнителя должны определяться в порядке, установленном Правительством РФ, исходя из необходимости компенсации экономически обоснованных затрат, связанных с оказанием данных услуг, и возмещения обоснованной нормы прибыли (рентабельности) от капитала, используемого при оказании данных услуг.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 9 Закона), сведений об издании Правительством РФ непосредственно во исполнение данного предписания соответствующего постановления до настоящего времени нет. Однако Постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 656 на основании нормы п. 5 ст. 3 Федерального закона "О государственном оборонном заказе" (в ред. Закона 2006 г. N 19-ФЗ) утверждены Правила определения начальной цены государственного контракта при размещении государственного оборонного заказа путем проведения торгов, а также цены государственного контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Там же говорилось, что согласно п. 3 ст. 51.1 Федерального закона "О связи" изменение цен на услуги связи, оказываемые для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, и условий оплаты оказанных услуг связи допускается в порядке, установленном государственным контрактом, не более чем один раз в год.

Выше также говорилось (см. комментарий к ст. 9 Закона), что в соответствии с п. 1 ст. 51.1 Федерального закона "О связи" федеральный орган исполнительной власти в области связи по согласованию с федеральными органами исполнительной власти, в ведении которых находятся сети связи специального назначения, предназначенные для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, вправе установить дополнительные требования к сетям связи, входящим в состав сети связи общего пользования и используемым для оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка. Там же установлено, что в случае, если обязанность по оказанию таких услуг связи в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд возлагается Правительством РФ на оператора связи, указанные требования должны быть выполнены в сроки, установленные государственным контрактом на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка.

3. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи оператору связи, на который решением Правительства РФ возложена обязанность оказания услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка, запрещено отказываться от возложенной на него обязанности по оказанию услуг связи для указанных нужд. Соответственно, такой оператор связи не вправе отказаться не только от заключения государственного контракта на оказание указанных услуг связи, но и от исполнения этого контракта.

Рассматриваемая норма дополняется положением п. 4 ст. 51.1 Федерального закона "О связи", согласно которому при исполнении государственного контракта на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка оператор связи, заключивший указанный государственный контракт, не вправе приостанавливать и (или) прекращать оказание услуг связи без согласия в письменной форме государственного заказчика (см. комментарий к ст. 9 Закона).

Глава 7. РАЗМЕЩЕНИЕ ЗАКАЗОВ НА ПОСТАВКИ БИРЖЕВЫХ ТОВАРОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ИЛИ МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД НА ТОВАРНЫХ БИРЖАХ

Статья 56. Размещение заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах

Комментарий к статье 56

1. Комментируемая статья, из которой непосредственно и состоит комментируемая глава, регламентирует такой способ осуществляемого без проведения торгов размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, указанный в п. 2 ч. 1 ст. 10 комментируемого Закона, как размещение заказа на товарных биржах.

Возможность размещения заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах является одной из новелл комментируемого Закона. Ранее в законодательных и иных актах РФ, регулирующих отношения в сфере размещения заказов, о таком способе размещения заказов не упоминалось. В то же время институт закупки биржевых товаров для государственных и муниципальных нужд на товарных биржах используется в зарубежной практике.

В качестве условия возможности размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах часть 1 комментируемой статьи устанавливает минимальную стоимость биржевых товаров - 5 млн. руб.

2. Часть 2 комментируемой статьи наделяет Правительство РФ полномочиями на установление порядка размещения заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах.

Сведений об издании Правительством РФ соответствующего постановления до настоящего времени нет, что позволяет говорить о декларативном характере рассматриваемого способа размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

В то же время Правительством РФ предпринимаются определенные меры по созданию нормативной базы для реализации положений комментируемого Закона о возможности размещения заказов на товарных биржах.

Так, Постановлением Правительства РФ от 5 июня 2007 г. N 350 "Об организации мероприятий по закупке и поставке нефти и нефтепродуктов через товарные биржи" <1> принято

предложение Минэкономразвития России, Минфина России, Минпромэнерго России и ФАС России о размещении заказов на поставку нефти и нефтепродуктов с 1 августа 2007 г. на товарной бирже, выбранной Минэкономразвития России на конкурсной основе (далее - товарная биржа). Этим же Постановлением:

_____

<1> СЗ РФ. 2007. N 24. Ст. 2919.

Минэкономразвития России предписано определить по согласованию с Минпромэнерго России номенклатуру нефти и нефтепродуктов, закупаемых на товарной бирже;

получателям бюджетных средств рекомендовано приобретать с 1 октября 2007 г. не менее 15% закупаемых ими в течение финансового года объемов нефти и нефтепродуктов (если указанный объем не меньше минимального лота на товарной бирже) на товарной бирже;

Минэкономразвития России предписано обеспечить:

а) внесение в повестки дня собраний (заседаний) органов управления организаций, в уставном капитале которых доля России и (или) организаций с участием России превышает 25%, предложений:

о создании с участием этих организаций некоммерческого партнерства "Центр по развитию биржевой торговли нефтью и нефтепродуктами" в целях разработки предложений по организации и сопровождению системы биржевой торговли нефтью и нефтепродуктами;

о продаже и (или) закупке части объемов нефти и нефтепродуктов на товарной бирже;

б) выдачу представителям интересов России в органах управления указанных организаций директив о поддержке таких предложений;

Минэкономразвития России предписано совместно с Минпромэнерго России, ФСФР России, ФАС России и с участием указанного некоммерческого партнерства:

осуществлять ежемесячный мониторинг цен на нефть и нефтепродукты (по утвержденной номенклатуре), в отношении которых осуществляются торги на товарной бирже;

представить до 1 марта 2008 г. в Правительство РФ предложения по развитию биржевой торговли нефтью и нефтепродуктами.

Необходимо иметь в виду, что переходные положения, установленные в ст. 65 комментируемого Закона на период до издания соответствующих постановлений Правительства РФ, не предусматривают возможность действия до издания Правительством РФ постановления, о котором идет речь в ч. 2 комментируемой статьи, нормативных правовых актов субъектов РФ, устанавливающих порядок размещения заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах (см. комментарий к указанной статье).

3. В ч. 3 комментируемой статьи определен предмет государственного или муниципального контракта, заключаемого заказчиком с участником биржевой торговли в ходе биржевых торгов, - поставки биржевых товаров. Следует отметить, что с учетом специфики биржевой торговли в комментируемой статье не идет речь о заключении контрактов на выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Кроме того, рассматриваемая норма в части определения особенностей заключения государственного или муниципального контракта в ходе биржевых торгов отсылает к ГК РФ и законодательству РФ о товарных биржах и биржевой торговле, устанавливая при этом, что должны учитываться предусмотренные комментируемым Законом требования к заключению государственных и муниципальных контрактов.

На урегулирование отношений по созданию и деятельности товарных бирж, биржевой торговли и обеспечение правовых гарантий для деятельности на товарных биржах направлен Закон РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" <1>, что и определено в его преамбуле.

_____

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 18. Ст. 961.

В отношении законодательства о товарных биржах и биржевой торговле в ст. 1 названного Закона установлено следующее:

отношения, связанные с деятельностью товарных бирж (их филиалов и других обособленных подразделений) и биржевой торговлей, регулируются данным Законом и иными актами законодательства РФ, а также учредительными документами бирж, правилами биржевой торговли и другими внутренними документами бирж, принятыми в соответствии с законодательством;

отношения, связанные с деятельностью бирж труда, фондовых и валютных бирж, а также фондовых и валютных секций (отделов, отделений) товарных, товарно-фондовых и универсальных бирж, данным Законом не регулируются.

Глава 8. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАЩИТЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ УЧАСТНИКОВ РАЗМЕЩЕНИЯ ЗАКАЗОВ

Статья 57. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

Комментарий к статье 57

1. В ч. 1 ст. 46 Конституции РФ провозглашено, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Согласно ч. 2 указанной статьи решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. В соответствии со ст. 52 Конституции РФ права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Там же установлено, что государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба.

На основании и в развитие данных конституционных норм в ч. 1 комментируемой статьи предусмотрено право любого участника размещения заказа на обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, которыми нарушены права и законные интересы такого участника размещения заказа.

При этом в рассматриваемой норме говорится о двух возможных способах обжалования действий (бездействия) указанных субъектов - обжалование в судебном порядке, т.е. путем обращения в суд, и в порядке, предусмотренном комментируемой главой, т.е. во внесудебном (административном) порядке.

Следует отметить, что установление комментируемой главой внесудебного (административного) порядка обжалования действий (бездействия), нарушающих права и законные интересы участников размещения заказа, является нововведением комментируемого Закона. В ст. 24 ранее действовавшего Закона 1999 г. о конкурсах на размещение заказов предусматривалось лишь то, что решения, принятые организатором конкурса при проведении конкурса, могут быть обжалованы в судебном порядке в соответствии с законодательством РФ (и это было не вполне понятным, т.к. ранее действовавшее Положение 1997 г. об организации закупки для государственных нужд предусматривало целый раздел, посвященный порядку обжалования поставщиком, который заявляет, что он понес или может понести убытки в результате нарушения требований данного Положения заказчиком). Также необходимо отметить, что положения комментируемой главы согласуются с положениями гл. VI "Обжалование" Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг.

Право на судебное обжалование ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц закреплено в гражданском процессуальном, арбитражном процессуальном законодательстве и иных федеральных законах, устанавливающих порядок рассмотрения и разрешения поданных в суд жалоб (исковых заявлений):

в соответствии с ч. 1 ст. 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности. Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что прокурор, а также государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если они полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;

согласно ч. 1 ст. 254 ГПК РФ гражданин, организация вправе оспорить в суде решение, действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если считают, что нарушены их права и свободы;

статьей 1 Закона РФ от 27 апреля 1993 г. N 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" (в ред. Федерального закона от 14 декабря 1995 г. N 197-ФЗ) <1> установлено, что каждый гражданин вправе обратиться с жалобой в суд, если считает, что неправомерными действиями (решениями) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений или должностных лиц, государственных служащих нарушены его права и свободы.

_____

<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 19. Ст. 685; СЗ РФ. 1995. N 51. Ст. 4970.

Как указал КС России в Определении от 22 апреля 2004 г. N 213-О <1>, статьи 255 и 258 ГПК РФ и статья 2 Закона РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" предоставляют объединениям граждан (юридическим лицам) право на подачу в суд заявлений об оспаривании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, государственных или муниципальных служащих и предполагают обязанность суда рассмотреть такое заявление по существу.

_____

<1> ВКС. 2004. N 6.

Гражданские дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих рассматриваются судами общей юрисдикции по общим правилам искового производства, предусмотренным ГПК РФ, с особенностями, установленными в гл. 23 и 25 ГПК РФ.

Дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными в гл. 24 АПК РФ.

Возможность административного обжалования ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, а также их должностных лиц предусмотрена также соответствующими процессуальными нормами:

в соответствии с ч. 1 ст. 254 ГПК РФ гражданин, организация вправе обратиться непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему;

статьей 4 Закона РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" предусмотрено, что гражданин вправе обратиться с жалобой на действия (решения), нарушающие его права и свободы, либо непосредственно в суд, либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, учреждению, предприятию или объединению, общественному объединению, должностному лицу, государственному служащему.

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи право на обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии возникает у участника размещения заказа также только в том случае, если эти действия (бездействие) нарушают его права и законные интересы.

Как предусмотрено непосредственно в рассматриваемой норме, обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном комментируемой главой, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в судебном порядке.

Однако обратная ситуация, т.е. возможность обжалования действий (бездействия) во внесудебном (административном) порядке после того как соответствующая жалоба подана в суд и эта жалоба принята судом к рассмотрению, не допускается. Согласно п. 4 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона в случае, если жалоба на те же действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии принята судом к рассмотрению или по ней принято решение суда, то поданная во внесудебном порядке жалоба возвращается участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

2. Часть 2 комментируемой статьи определяет срок, в течение которого может быть подана жалоба на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной

организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при обжаловании данных действия (бездействия) в порядке, предусмотренном комментируемой статьей, т.е. во внесудебном (административном) порядке.

Согласно рассматриваемой норме подача такой жалобы допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через 10 дней:

со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок;

в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся - со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе;

при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола.

Следует иметь в виду, что в ранее действовавшей редакции ч. 2 комментируемой статьи, т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ, говорилось о 10-дневном сроке со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, со дня проведения аукциона или со дня рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Также необходимо обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме речь идет о календарных днях (в случаях, когда имеются в виду рабочие дни, на это прямо указано в соответствующих нормах комментируемого Закона). Разумеется, при исчислении срока, установленного частью 2 комментируемой статьи подлежит применению правило ст. 193 части первой ГК РФ, согласно которому в случае, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В ч. 2 комментируемой статьи прямо установлено, что по истечении указанного в ней срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке. Это означает, что установленный данной нормой срок является пресекательным, т.е. не подлежащем восстановлению в случае его пропуска. Подача жалобы по истечении указанного срока согласно п. 3 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона является основанием для возвращения жалобы участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

Для обжалования в суд действий (бездействия), нарушающих права и законные интересы участника размещения заказа, соответствующими процессуальными нормами предусмотрен 3-месячный срок. При этом данный срок пресекательным не является и в случае его пропуска по уважительной причине может быть восстановлен судом:

согласно ч. 4 ст. 198 АПК РФ заявление о признании ненормативных правовых актов недействительными, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными может быть подано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом. Там же установлено, что пропущенный по уважительной причине срок подачи заявления может быть восстановлен судом;

в соответствии с ч. 1 ст. 256 ГПК РФ гражданин вправе обратиться в суд с заявлением об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления;

статьей 5 Закона РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" установлены следующие сроки для обращения в суд с жалобой: три месяца со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его права; один месяц со дня получения гражданином письменного уведомления об отказе вышестоящего органа, объединения, должностного лица в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на нее письменный ответ. Там же установлено, что пропущенный по уважительной причине срок подачи жалобы может быть восстановлен судом. В ст. 5 Закона РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" также определено, что уважительной причиной считаются любые обстоятельства, затруднившие получение информации об обжалованных действиях (решениях) и их последствиях, предусмотренных ст. 2 названного Закона.

Следует отметить, что согласно правовой позиции КС России, выраженной в Определении от 18 ноября 2004 г. N 367-О <1>, само по себе установление в законе сроков для обращения в суд с заявлениями о признании ненормативных правовых актов недействительными, а решений, действий (бездействия) - незаконными обусловлено необходимостью обеспечить стабильность и

определенность административных и иных публичных правоотношений и не может рассматриваться как нарушающее право на судебную защиту, поскольку несоблюдение установленного срока, в силу соответствующих норм АПК РФ, не является основанием для отказа в принятии заявлений по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, - вопрос о причинах пропуска срока решается судом после возбуждения дела, т.е. в судебном заседании. Заинтересованные лица вправе ходатайствовать о восстановлении пропущенного срока, и, если пропуск срока был обусловлен уважительными причинами, такого рода ходатайства подлежат удовлетворению судом (ч. 4 ст. 198 АПК РФ).

<1> СПС "КонсультантПлюс".

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ норма ч. 2 комментируемой статьи дополнена положением, устанавливающим, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения котировочных заявок, то обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку.

Как представляется, данное положение закреплено в целях недопущения возможных злоупотреблений со стороны участников размещения заказа, не подавших такие заявки, т.е. недопущения подачи безосновательных жалоб, имеющих целью только возбудить предусмотренную комментируемой главой процедуру рассмотрения жалобы. Соответственно, в рассматриваемой норме презюмируется, что после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения котировочных заявок права и законные интересы участника размещения заказа, не подавшего соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку, затронуты быть не могут.

Необходимо также иметь в виду, что рассматриваемое положение относится только к порядку обжалования, предусмотренному комментируемой статьей, т.е. ко внесудебному (административному) порядку обжалования.

3. В соответствии с ч. 5 ст. 10 комментируемого Закона нарушение предусмотренных данным Законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления.

Частично дублируя данную норму (в части возможности признания недействительным размещения заказа; в части перечня субъектов, имеющих право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным), часть 3 комментируемой статьи устанавливает, что размещение заказа может быть признано недействительным только в судебном порядке. Данное правило основано на общей норме п. 1 ст. 449 части первой ГК РФ, из которой следует, что торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны недействительными также только судом.

Соответственно, признание недействительным размещения заказа в рамках рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном главой 8 комментируемого Закона, т.е. во внесудебном (административном) порядке, недопустимо. Однако необходимо иметь в виду, что пункт 1 ч. 9 ст. 17 комментируемого Закона предусматривает в качестве одного из возможных способов устранения нарушения прав и законных интересов участников размещения заказа выдачу уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления обязательного для исполнения предписания об аннулировании торгов (см. комментарий к указанной статье).

Основания для признания размещения заказа недействительным, лица, имеющие право на обращение в суд с иском о признании размещения заказа недействительным, подведомственность рассмотрения дел по таким искам, а также последствия признания размещения заказа недействительным рассмотрены в комментарии к ст. 10 Закона.

4 - 5. Положения ч. 4 и ч. 5 комментируемой статьи определяют органы, которые уполномочены рассматривать жалобы участников размещения заказа на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии и, соответственно, в которые участники размещения заказа праве обращаться с указанными жалобами, т.е. подведомственность рассмотрения таких жалоб во внесудебном (административном) порядке.

Такие органы определены в зависимости от того, для каких нужд осуществляется размещение заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг - федеральных нужд, нужд субъекта РФ или муниципальных нужд.

При размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд жалобы согласно ч. 4 комментируемой статьи подлежат направлению в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 17 Закона), таким органом является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ. Однако если соответствующее полномочие ФАС России закреплено в п. 5.3.9 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 (в ред. Постановления Правительства РФ от 8 февраля 2007 г. N 83), то в Положении о Федеральной службе по оборонному заказу, утв. Указом Президента РФ от 21 января 2005 г. N 56с, о таких полномочиях Рособоронзаказа по не вполне понятной причине прямо не говорится.

В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи жалобы подлежат направлению:

при размещении заказа для нужд субъекта РФ - в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти или в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ;

при размещении заказа для муниципальных нужд - в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ или в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления. Следует отметить, что указание на уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ включено в данное положение в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

Подача жалобы с нарушением требований, предусмотренных частями 4 или 5 комментируемой статьи, т.е. подача жалобы не в тот орган, который согласно данным нормам уполномочен ее рассматривать (например, подача жалобы при размещении заказа для федеральных нужд в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ), согласно п. 5 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона является основанием для возвращения жалобы участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

Необходимо иметь в виду, что положения п. 6 и п. 7 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона не допускают одновременное рассмотрение жалобы на одни и те же действия (бездействие) различными органами, указанными в ч. 4 и ч. 5 комментируемой статьи, а также рассмотрение жалобы на те же действия (бездействие), жалоба на которые рассмотрена органом более высокого уровня. Так, согласно указанным нормам жалоба возвращается участнику размещения заказа в случае, если:

уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ установит, что жалоба на те же действия (бездействие) подана, рассматривается или по ней принято решение уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти (п. 6);

уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления установит, что жалоба на те же действия (бездействие) подана, рассматривается или по ней принято решение уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти или уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органом исполнительной власти субъекта РФ (п. 7).

В ч. 4 и п. 5 комментируемой статьи указано, что жалоба подлежит направлению в соответствующий уполномоченный орган в письменной форме. При этом в отношении жалоб, подаваемых при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд (следует подчеркнуть, что только в отношении таких жалоб), в ч. 4 статьи прямо указано, что жалобы могут подаваться и в форме электронного документа, и посредством использования факсимильной связи (данное положение включено в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ). Как представляется, данное положение закреплено для целей обеспечения возможности соблюдения довольно малого срока подачи жалобы, установленного в ч. 2 комментируемой статьи (см. выше). Однако такое понимание рассматриваемого положения ставит под сомнение возможность применения при обжаловании действий (бездействия) во внесудебном (административном) порядке общего процессуального правила о том, что при сдаче документов на почту до 24 часов последнего дня процессуального срока срок не считается пропущенным (ч. 6 ст. 114 АПК РФ, ч. 3 ст. 108 ГПК РФ).

Общие (т.е. вне зависимости от того, для каких нужд размещается заказ) требования к содержанию жалобы на действия (бездействие), нарушающие права и законные интересы

участника размещения заказа, к документам, прилагаемым к такой жалобе, установлены в ст. 58 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что согласно ст. 35 и ч. 2 ст. 199 АПК РФ заявление о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными подается в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения ответчика. В соответствии с ч. 2 ст. 254 ГПК РФ заявление об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего подается в суд общей юрисдикции по подсудности, установленной статьями 24 - 27 данного Кодекса. Однако там же предусмотрено, что заявление может быть подано гражданином в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются.

6. В ч. 6 комментируемой статьи установлена обязанность участника размещения заказа, подающего жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в соответствующий орган, определяемый по правилам ч. 4 и ч. 5 данной статьи, направить копию этой жалобы соответственно заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются.

Необходимо обратить внимание на то, что в ст. 58 комментируемого Закона, определяющей наряду с прочим документы, которые должны быть приложены к подаваемой жалобе, в числе таких документов не упоминает документ, подтверждающий направление копии жалобы субъекту, действия (бездействие) которого обжалуются. Видимо, обязательность приложения такого документа к жалобе подразумевается. Как бы то ни было, но часть 1 ст. 59 комментируемого Закона, в которой установлен исчерпывающий перечень оснований для возвращения жалобы участнику размещения заказа, такое основание, как невыполнение требования ч. 6 комментируемой статьи, не содержит. Соответственно, ненаправление копии жалобы субъекту, действия (бездействие) которого обжалуются, или отсутствие в приложенных к жалобе документах документа, подтверждающего направление копии жалобы, повлечь возврат жалобы не может (см. комментарий к указанным статьям).

Следует отметить, что при обращении в арбитражный суд с заявлением о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными в соответствии с ч. 3 ст. 125 и ч. 1 ст. 199 АПК РФ является обязательным направление копии заявления лицам, участвующим в деле заказным письмом с уведомлением о вручении. Несоблюдение данного требования влечет оставление арбитражным судом заявления без движения. При обращении же в суд общей юрисдикции с заявлением об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего направление копии заявления другой стороне не требуется. Согласно ст. 132 ГПК РФ к заявлению должны быть приложены его копии в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Статья 58. Содержание жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

Комментарий к статье 58

1. Часть 1 комментируемой статьи устанавливает исчерпывающий перечень обязательных требований к содержанию подаваемой участником размещения заказа жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии. Необходимо обратить внимание на то, что Законом 2007 г. N 53-ФЗ в данный перечень внесено изменение: теперь в жалобе подлежит обязательному указанию не только наименование заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, фамилии, имена, отчества членов конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, действия (бездействие) которых обжалуются, но и их место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона.

В случае если жалоба не содержит сведений, предусмотренных частью 1 комментируемой статьи, то эта жалоба согласно п. 1 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона возвращается участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с ч. 2 ст. 60 комментируемого Закона сведения, указанные в ч. 1 комментируемой статьи, должны содержаться в возражениях на жалобу, направляемых в орган, рассматривающий жалобу, участниками размещения заказа, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы.

Следует отметить, что требования к подаваемому в арбитражный суд заявлению о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными установлены в ст. 199 АПК РФ. Согласно ч. 1 данной статьи заявление должно соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1, п. п. 1, 2 и 10 ч. 2, ч. 3 ст. 125 АПК РФ, т.е.:

заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Заявление подписывается истцом или его представителем;

в заявлении должны быть указаны: наименование арбитражного суда, в который подается заявление; наименование заявителя, его место нахождения; если заявителем является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; перечень прилагаемых документов;

в заявлении могут быть указаны и иные сведения, в т.ч. номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в т.ч. ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц;

заявитель обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Частью 1 ст. 199 АПК РФ установлено, что в заявлении должны быть также указаны:

1) наименование органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие);

2) название, номер, дата принятия оспариваемого акта, решения, время совершения действий;

3) права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушаются оспариваемым актом, решением и действием (бездействием);

4) законы и иные нормативные правовые акты, которым, по мнению заявителя, не соответствуют оспариваемый акт, решение и действие (бездействие);

5) требование заявителя о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Подаваемое в суд общей юрисдикции заявление об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего должно соответствовать общим требованиям ст. 131 ГПК РФ к форме и содержанию искового заявления.

Так, согласно ч. 1 ст. 131 ГПК РФ исковое заявление подается в суд в письменной форме.

Частью 2 ст. 131 ГПК РФ установлено, что в исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;

4) в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;

5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

6) цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;

7) сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;

8) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Там же предусмотрено, что в заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлена обязанность подающего жалобу участника размещения заказа прилагать к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы. Соответственно, жалоба должна содержать полный перечень прилагаемых к ней документов.

Необходимо обратить внимание на то, что часть 1 ст. 59 комментируемого Закона, в которой установлен исчерпывающий перечень оснований для возвращения жалобы участнику размещения заказа, такое основание, как невыполнение требования ч. 2 комментируемой статьи, не содержит. Соответственно, подача жалобы без приложения к ней документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы, повлечь возврат жалобы не может (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что в соответствии с ч. 2 ст. 199 АПК РФ к подаваемому в арбитражный суд заявлению о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными прилагаются документы, указанные в ст. 126 АПК РФ, а также текст оспариваемого акта, решения. Исходя из положений ст. 126 АПК РФ к заявлению прилагаются:

уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

документ, подтверждающий уплату госпошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате госпошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера госпошлины;

документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования;

копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание заявления.

В соответствии с подп. 3 п. 1 ст. 333.21 гл. 25.3 "Государственная пошлина" части второй НК РФ (в ред. Федерального закона от 2 ноября 2004 г. N 127-ФЗ <1>) при подаче в арбитражный суд заявлений о признании нормативного правового акта недействующим, о признании ненормативного правового акта недействительным и о признании решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными уплачивается государственная пошлина в размерах: для физических лиц - 100 руб.; для организаций - 2 тыс. руб.

_____

<1> СЗ РФ. 2004. N 45. Ст. 4377.

При подаче в суд общей юрисдикции заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего должны быть соблюдены требования ст. 132 ГПК РФ, согласно которой к исковому заявлению прилагаются:

его копии в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;

доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя истца;

документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют;

текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания;

доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;

расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

В подп. 7 п. 1 ст. 333.19 гл. 25.3 НК РФ установлено, что при подаче в суд общей юрисдикции заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, государственная пошлина уплачивается в размере 100 руб.

3. Часть 3 комментируемой статьи устанавливает обязательность подписания жалобы, подаваемой участником размещения заказа. Согласно общепринятому правовому принципу неподписанная жалоба таковой и не является, это лишь проект жалобы, направление которого никаких правовых последствий повлечь не может.

В рассматриваемой норме предусмотрено, что жалоба подписывается участником размещения заказа, подающим такую жалобу, или его представителем.

Применительно к участнику размещения заказа - юридическому лицу это означает, что жалоба может быть подписана законным или уполномоченным представителем данного юридического лица, а применительно к участнику размещения заказа - физическому лицу (в т.ч. индивидуальному предпринимателю) - что жалоба может быть подписана самим физическим лицом или его уполномоченным представителем.

Законным представителем юридического лица является лицо, которое в силу закона или учредительных документов выступает от его имени, руководит его работой, осуществляет защиту его прав и законных интересов. Исходя из положений ст. ст. 53 (общие нормы об органах юридического лица), 72, 84, 91, 103 и 110 (специальные нормы) части первой ГК РФ в качестве законного представителя юридического лица выступает его исполнительный орган (коллегиальный или единоличный). Наименование исполнительных органов как единоличных, так и коллегиальных может быть различным (единоличных - генеральный директор, директор, президент,

председатель, управляющий; коллегиальных - правление, дирекция, совет директоров). Полномочия законного представителя юридического лица подтверждается документами, удостоверяющими его должностное положение, а также учредительными и иными документами.

Уполномоченным представителем юридического лица или физического лица является лицо, которое действует на основании доверенности, представляющей собой согласно п. 1 ст. 185 части первой ГК РФ письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

Доверенность от имени юридического лица в соответствии с п. 5 указанной статьи ГК РФ выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Доверенность, выдаваемая физическим лицом (в т.ч. индивидуальным предпринимателем), подлежит нотариальному удостоверению. При этом следует учитывать, что согласно п. 3 ст. 185 ГК РФ к нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Как следует из ч. 3 комментируемой статьи, к жалобе, подаваемой от имени юридического лица, а также к жалобе, подаваемой представителем физического лица, должны быть приложены доверенность или иной подтверждающий его полномочия на подписание жалобы документ.

Направление неподписанной жалобы или жалобы, подписанной представителем, без приложения доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия на подписание жалобы, согласно п. 2 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона, влечет возвращение жалобы участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

Статья 59. Возвращение жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

Комментарий к статье 59

1. Комментируема статья регламентирует основания и порядок возвращения жалобы подавшему ее участнику размещения заказа - процедуры, применяемой в случаях, если жалоба не соответствует предъявляемым к ней требованиям, если жалоба подана после подачи аналогичной жалобы в суд, если жалоба подана в орган с нарушением правил подведомственности ее рассмотрения. В отличие от судебного порядка обжалования действий (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии установленный комментируемой главой внесудебный (административный) порядок рассмотрения таких жалоб не предусматривает такой процедуры, как оставление жалобы без движения (т.е. процедуры, когда подателю жалобы предоставляется срок для устранения нарушений требований, предъявляемых к жалобе; если нарушения будут устранены в установленный срок, то жалоба принимается к рассмотрению, если нет - то жалоба возвращается, см. ниже).

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает исчерпывающий перечень оснований для возвращения участнику размещения заказа жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии. В качестве таких оснований определены следующие случаи:

1) жалоба не содержит сведений, которые в обязательном порядке должны быть в ней указаны.

Исчерпывающий перечень таких сведений определен в ч. 1 ст. 58 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье). Соответственно, неуказание в жалобе сведений, которые не предусмотрены данной нормой, основанием для возвращения жалобы не является.

Необходимо обратить внимание на следующий момент. В ч. 6 ст. 57 Закона установлена обязанность участника размещения заказа при подаче жалобы направить копию жалобы соответственно заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию,

конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются. Часть 2 ст. 58 Закона обязывает участника размещения заказа приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы. Однако несоблюдение указанных требований - отсутствие в приложениях к жалобе документа, подтверждающего направление копии жалобы субъекту, действия (бездействие) которых обжалуются, и (или) документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы, - основанием для возвращения жалобы также не является, т.к. такие основания прямо частью 1 комментируемой статьи не предусмотрены;

2) жалоба не подписана или подписана лицом, полномочия которого не подтверждены документами.

Обязательность подписания жалобы, подаваемой участником размещения заказа, а в случае подписания жалобы представителем участника размещения заказа - также приложения к жалобе доверенности или иного подтверждающего его полномочия на подписание жалобы документа установлена в ч. 3 ст. 58 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье). Соответственно, направление неподписанной жалобы или жалобы, подписанной представителем, без приложения доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия на подписание жалобы, влечет возвращение жалобы участнику размещения заказа;

3) жалоба подана по истечении срока, установленного для ее подачи.

Данный срок установлен в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона. Как говорилось в комментарии к указанной статье, срок для подачи жалобы во внесудебном (административном) порядке (в отличие от срока обжалования в судебном порядке) является пресекательным, т.е. не подлежащем восстановлению в случае его пропуска. По истечении данного срока в силу прямого указания в ч. 2 ст. 57 Закона обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке;

4) жалоба на те же действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии принята судом к рассмотрению или по ней принято решение суда.

Иначе говоря, норма п. 4 ч. 1 комментируемой статьи не допускает подачу участником размещения заказа жалобы во внесудебном (административном) порядке, после того как им подана аналогичная жалоба (т.е. жалоба на те же действия или бездействие) в судебном порядке и эта жалоба принята судом к рассмотрению (следует обратить внимание на то, что речь идет именно о принятых судом к рассмотрению жалобах; соответственно, случай, когда жалоба подана в суд, но в силу каких-либо причин возвращена, основанием для возвращения жалобы, поданной во внесудебном (административном) порядке, не является). Рассмотрение жалобы во внесудебном (административном) порядке после того, как аналогичную жалобу принял к рассмотрению суд, теряет смысл, т.к. в ст. 6 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <1> закреплена обязательность судебных постановлений.

_____

<1> СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1.

В то же время в соответствии с ч. 1 ст. 57 комментируемого Закона подача жалобы во внесудебном (административном) порядке препятствием для подачи аналогичной жалобы в суд не является (см. комментарий к указанной статье);

5) жалоба подана с нарушением правил подведомственности ее рассмотрения.

Органы, которые уполномочены рассматривать жалобы участников размещения заказа, определены в ч. 4 и ч. 5 ст. 57 комментируемого Закона. Причем определены они в зависимости от того, для каких нужд осуществляется размещение заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг - федеральных нужд, нужд субъекта РФ или муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

С учетом указанных норм нарушением правил подведомственности рассмотрения жалобы является:

подача жалобы при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ или в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления;

подача жалобы при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для нужд субъекта РФ в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления.

При размещении же заказа для муниципальных нужд жалоба может быть подана в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения

заказов орган исполнительной власти субъекта РФ или в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления;

6) - 7) жалоба на те же действия (бездействие) подана, рассматривается или по ней принято решение уполномоченным на рассмотрение жалобы органом более высокого уровня.

Пункты 6 и 7 ч. 1 комментируемой статьи, введенные Законом 2007 г. N 218-ФЗ, не допускают подачу участником размещения заказа жалобы после того, как им подана аналогичная жалоба (т.е. жалоба на те же действия или бездействие) в уполномоченный на рассмотрение жалобы орган более высокого уровня и эта жалоба принята этим органом к рассмотрению (следует обратить внимание на то, что речь идет именно о принятых к рассмотрению жалобах; соответственно, случай, когда жалоба подана в орган более высокого уровня, но в силу каких-либо причин возвращена, основанием для возвращения жалобы, поданной в орган более низкого уровня, не является).

Соответственно:

уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ не вправе рассматривать жалобу (а рассматривать жалобы он согласно п. 5 ст. 57 Закона уполномочен только при размещении заказа для нужд субъекта РФ и для муниципальных нужд) в случае, если аналогичная жалоба подана, рассматривается или по ней принято решение уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти;

уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган местного самоуправления не вправе рассматривать жалобу (а рассматривать жалобы он согласно п. 5 ст. 57 Закона уполномочен только при размещении заказа для муниципальных нужд) в случае, если аналогичная жалоба подана, рассматривается или по ней принято решение федеральным органом исполнительной власти или уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органом исполнительной власти субъекта РФ.

2 - 3. В ч. 2 комментируемой статьи определен срок, в течение которого должно быть принято решение о возвращении жалобы, поданной участником размещения заказа (как представляется, точнее было бы говорить о сроке рассмотрения вопроса о принятии жалобы к рассмотрению), - 2 рабочих дня со дня поступления жалобы.

В случае принятия решения о возвращении жалобы орган, который уполномочен рассматривать жалобы во внесудебном (административном) порядке и в который поступила жалоба, в соответствии с ч. 3 данной статьи обязан сообщить в письменной форме участнику размещения заказа, подавшему жалобу, о принятом решении с указанием причин возвращения жалобы.

Такой довольно короткий срок для принятия решения о возвращении жалобы и обязанность сообщить о принятии такого решения подразумевают возможность подачи участником размещения заказа повторной жалобы (с устраненными нарушениями требований к ее содержанию и оформлению либо в орган, который уполномочен рассмотреть жалобу и т.д.) с учетом также довольно короткого срока для подачи жалобы, установленного в ч. 2 ст. 57 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 57 Закона), дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным данным Кодексом, с особенностями, установленными в гл. 24 АПК РФ.

Это означает, что при подаче в арбитражный суд заявления с требованием о признании недействительными ненормативных правовых актов или о признании незаконными решений и действий (бездействия) указанных органов и лиц подлежат применению общие нормы гл. 13 АПК РФ о предъявлении иска.

В частности, в ст. 127 АПК РФ установлено следующее в отношении принятия искового заявления и возбуждения производства по делу:

вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ч. 1);

арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых АПК РФ к его форме и содержанию (ч. 2);

о принятии искового заявления арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу (ч. 3);

в определении указывается на подготовку дела к судебному разбирательству, действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения (ч. 4);

копии определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения (ч. 5).

Статьей 128 АПК РФ предусмотрена процедура оставления искового заявления без движения:

арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с нарушением требований, установленных статьями 125 и 126 АПК РФ (об указанных требованиях см. комментарий к ст. 58 Закона), выносит определение об оставлении заявления без движения (ч. 1);

в определении арбитражный суд указывает основания для оставления искового заявления без движения и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения. Копия определения об оставлении искового заявления без движения направляется истцу не позднее следующего дня после дня его вынесения (ч. 2);

в случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда (ч. 3);

в случае если указанные в части 2 статьи обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы в порядке, предусмотренном статьей 129 АПК РФ (ч. 4).

В соответствии с ч. 1 ст. 129 АПК РФ арбитражный суд возвращает исковое заявление, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что:

1) дело неподсудно данному арбитражному суду;

2) в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой;

3) до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;

4) не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда.

Там же установлено, что арбитражный суд также возвращает исковое заявление, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

В ст. 129 АПК РФ также установлено следующее:

о возвращении искового заявления арбитражный суд выносит определение. В определении указываются основания для возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета (ч. 2);

копия определения о возвращении искового заявления направляется истцу не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами (ч. 3);

определение арбитражного суда о возвращении искового заявления может быть обжаловано (ч. 4);

в случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд (ч. 5);

возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения (ч. 6).

В силу ч. 1 ст. 246 ГПК РФ при подаче в суд общей юрисдикции заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего подлежат применению общие нормы гл. 12 ГПК РФ о предъявлении иска.

В частности, согласно ст. 133 ГПК РФ судья в течение 5 дней со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. Там же установлено, что о принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции.

В соответствии с ч. 1 ст. 134 ГПК РФ судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК РФ или другими федеральными законами не предоставлено такое право; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В ч. 2 указанной статьи установлено, что об отказе в принятии искового заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть в течение 5 дней со дня поступления заявления в суд вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

Согласно ч. 3 этой же статьи отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. Там же предусмотрено, что на определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба.

В соответствии с ч. 1 ст. 135 ГПК РФ судья возвращает исковое заявление в случае, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

2) дело неподсудно данному суду;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

5) в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

В ч. 2 указанной статьи установлено, что о возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Там же установлено, что определение суда должно быть вынесено в течение 5 дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

Согласно ч. 3 этой же статьи возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение. Там же предусмотрено, что на определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба.

Статья 136 ГПК РФ предусматривает процедуру оставления искового заявления без движения:

судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных в ст. 131 и ст. 132 ГПК РФ (об указанных требованиях см. комментарий к ст. 58 Закона), выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков (ч. 1);

в случае если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами (ч. 2);

на определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба (ч. 3).

4. В ч. 4 комментируемой статьи прямо предусмотрена возможность обжалования участником размещения заказа решения о возвращении жалобы в судебном порядке. При этом подлежит применению установленный главой 24 АПК РФ порядок рассмотрения дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц или установленный главой 25 ГПК РФ порядок производства по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (см. комментарий к ст. 57 Закона).

Как представляется, при применении нормы ч. 4 комментируемой статьи вполне допустима аналогия с приведенной выше нормой ч. 5 ст. 129 АПК РФ, согласно которой в случае отмены определения арбитражного суда о возвращении искового заявления исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Статья 60. Рассмотрение жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии по существу

Комментарий к статье 60

1. Комментируемая статья непосредственно определяет порядок рассмотрения поданной и принятой к рассмотрению жалобы участника размещения заказа на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии во внесудебном (административном) порядке, т.е. уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления.

Часть 1 комментируемой статьи определяет содержание действий, которые обязаны осуществить указанные органы до рассмотрения жалобы по существу, т.е. после того, как жалоба будет принята к рассмотрению. Как говорилось выше, согласно ч. 2 ст. 59 комментируемого Закона орган, в который поступила жалоба, обязан в срок не позднее чем через два рабочих дня со дня поступления жалобы принять решение о принятии данной жалобы к рассмотрению или о возвращении жалобы подавшему ее участнику размещения заказа (см. комментарий к указанной статье).

В случае если жалоба принята к рассмотрению, соответствующий орган, уполномоченный рассмотреть жалобу, в соответствии с ч. 1 комментируемой статьи обязан:

разместить на официальном сайте информацию о поступлении жалобы и ее содержании, а в случае проведения закрытого конкурса или закрытого аукциона - направить всем заинтересованным участникам размещения заказа уведомления о поступлении жалобы и ее содержании. Следует отметить, что обязанность размещения соответствующей информации на официальном сайте (за исключением случаев проведения закрытого конкурса или закрытого аукциона) установлена в результате изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ;

сообщить участнику размещения заказа, подавшему жалобу, заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются, о месте и времени рассмотрения такой жалобы. Также необходимо отметить, что в ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 218-ФЗ) предусматривалось извещение о месте и времени рассмотрения жалобы всех участников размещения заказа, а не только того участника размещения заказа, который подал жалобу. Данное изменение представляется не вполне понятным, т.к. часть 2 комментируемой статьи предусматривает возможность подачи возражения на жалобу и участия в рассмотрении жалобы всеми теми участниками размещения заказа, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы.

В ч. 17 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусмотрено, что до 1 января 2010 г. информация о поступлении жалоб и об их содержании размещается в порядке, предусмотренном для размещения информации о размещении заказов, соответственно на официальном сайте России, субъекта РФ, муниципального образования. С 1 января 2010 г., как говорилось выше, вступит в силу новая редакция ч. 6 ст. 16 Закона (т.е. в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ), предусматривающая, что информация о выданных предписаниях подлежит размещению на едином официальном сайте России в сети Интернет, предназначенном для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

Обязанности, указанные в ч. 1 комментируемой статьи, должны быть выполнены органом, уполномоченным рассмотреть жалобу, в течение 2 рабочих дней после дня поступления жалобы, т.е. в тот же срок, в течение которого согласно ч. 2 ст. 59 комментируемого Закона может быть принято решение о возвращении жалобы. Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции рассматриваемого положения ч. 1 комментируемой статьи (т.е. до внесения изменения Законом 2007 г. N 53-ФЗ) говорилось об одном дне и без указания на то речь шла о рабочем дне. Разумеется, такая редакция не согласовывалась с нормой ч. 2 ст. 59 комментируемого Закона.

2. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрены права участников размещения заказа, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы. В частности, такие участники размещения заказа вправе:

направить в орган, в который поступила жалоба и который принял ее к рассмотрению, возражение на жалобу. В силу прямого указания в рассматриваемой норме возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в ч. 1 ст. 58 комментируемого Закона, т.е. те же сведения, которые должны содержаться в самой жалобе. Также определен срок направления возражения на жалобу - не позднее чем за 2 рабочих дня до дня рассмотрения жалобы. Очевидно, речь идет о

том, что не позднее этого срока возражение на жалобу должно поступить в орган, рассматривающий жалобу. Следует отметить, что последствия несоблюдения требований к содержанию возражения на жалобу и несоблюдения срока подачи возражения на жалобу прямо не определены. Как представляется, в этих случаях возражение на жалобу подлежит оставлению без рассмотрения;

принять участие в рассмотрении жалобы. В рассматриваемой норме указано, что участник размещении заказа может участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Применительно к участнику размещения заказа - юридическому лицу это означает, что участвовать в рассмотрении жалобы может законный или уполномоченный представитель данного юридического лица, а применительно к участнику размещения заказа - физическому лицу (в т.ч. индивидуальному предпринимателю) - что участвовать в рассмотрении жалобы может сам гражданин или его уполномоченный представитель. Разумеется, полномочия представителя участника размещения заказа, участвующего в рассмотрении жалобы, должны быть документально подтверждены (см. комментарий к ст. 58 Закона). Участие в рассмотрении жалобы подразумевает наделение лица соответствующими правами и обязанностями (в частности, правом представлять документы, давать объяснения и т.п.).

3. Часть 3 комментируемой статьи устанавливает обязанности органа, рассматривающего жалобу:

рассмотреть жалобу по существу и возражение на жалобу в течение 5 рабочих дней со дня поступления жалобы. Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ) было указано на календарные, а не на рабочие дни. Этим же Законом внесено уточнение, согласно которому в указанный срок жалоба должна быть рассмотрена по существу, т.е. должна быть осуществлена проверка обжалуемых действий (бездействия) и установлено, соответствуют они законодательству или нет, а также нарушают ли обжалуемые действия (бездействие) права и законные интересы участника размещения заказа;

уведомить участника размещения заказа, подавшего жалобу, лиц, направивших возражение на жалобу, о результатах такого рассмотрения. При этом из текста рассматриваемой нормы не вполне понятно, распространяется ли на исполнение данной обязанности указанный выше срок - в течение 5 рабочих дней со дня поступления жалобы. Как бы то ни было, но в соответствии с ч. 8 комментируемой статьи орган, рассмотревший жалобу, обязан в течение 3 рабочих дней со дня принятия по результатам ее рассмотрения решения направить участнику размещения заказа, подавшему жалобу, лицам, направившим возражения на жалобу, копию решения, предписания, вынесенных по результатам рассмотрения жалобы (см. ниже).

В ч. 3 комментируемой статьи также предусмотрено право органа, рассматривающего жалобу, направить заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, участнику размещения заказа, подавшему жалобу, запрос о представлении сведений и документов, необходимых для рассмотрения жалобы. Это право подразумевает наличие корреспондирующей ей обязанности указанных субъектов представить запрашиваемые сведения и документы. В рассматриваемой норме не определены сроки представления таких сведений и документов, но представляется очевидным, что, во-первых, эти сроки устанавливает орган, рассматривающий жалобу, и, во-вторых, эти сроки должны быть наикратчайшими, т.к. на рассмотрение жалобы, как говорилось выше, отводится всего 5 рабочих дней со дня ее поступления.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3 комментируемой статьи дополнена положением, устанавливающим обязательность коллегиальной основы рассмотрения жалобы по существу. Иначе говоря, рассмотрение жалобы по существу должно осуществляться не единолично должностным лицом органа, уполномоченного на рассмотрение жалобы, а совещательным органом данного органа, что должно обеспечивать качественное рассмотрение жалобы и вынесение законного и обоснованного решения по ней. Следует отметить, что в п. 6.7 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331, предусмотрено право ФАС России (федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, см. комментарий к ст. 57 Закона) с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности создавать координационные, совещательные и экспертные органы (советы, комиссии, группы, коллегии), в т.ч. межведомственные, в установленной сфере деятельности.

3.1. Введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 3.1 комментируемой статьи устанавливает обязанность заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, действия (бездействие) которых обжалуются, представить на рассмотрение жалобы по существу:

конкурсную документацию, документацию об аукционе, извещение о проведении запроса котировок, изменения в конкурсную документацию, документацию об аукционе;

заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, котировочные заявки;

протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы рассмотрения и оценки котировочных заявок, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона;

аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе размещения заказа.

Следует обратить внимание на то, что указанные документы и сведения должны быть представлены в орган, рассматривающий жалобу, без запроса данного органа, направляемого в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи.

3.2. Часть 3.2 комментируемой статьи, также введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусматривает изъятия из предмета проверки обжалуемых действий (бездействия) при рассмотрении жалобы по существу, т.е. определяет вопросы, в отношении которых рассмотрение жалобы не проводится.

Так, не проводится рассмотрение жалобы в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе по таким критериям оценки заявок на участие в конкурсе, которые указаны в п. 1 и п. 1.1 ч. 4 ст. 28 комментируемого Закона, а именно:

функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;

качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса.

При проведении открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма не проводится рассмотрение жалобы в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе по таким критериям оценки заявок на участие в конкурсе, которые указаны в п. п. 1, 2 и 4 ч. 3 ст. 31.6 комментируемого Закона, а именно:

художественная и культурная значимость произведения литературы или искусства, исполнения, национального фильма, создание которых либо финансирование проката или показа которого является предметом государственного или муниципального контракта;

качественные характеристики произведения литературы или искусства, качество исполнения;

квалификация участников конкурса, опыт работы в соответствующей области литературы или искусства.

4. В ч. 4 комментируемой статьи предусмотрено право органа, рассматривающего жалобу, принять решение о приостановлении размещения заказа до рассмотрения жалобы по существу.

Реализуется данное право путем направления в письменной форме заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию требования о приостановлении размещения заказа до рассмотрения жалобы по существу. Такое письменное требование в силу прямого указания в рассматриваемой норме является для субъектов, их получивших, обязательным.

В соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 4 комментируемой статьи дополнена положением, прямо устанавливающим, что в случае принятия решения о приостановлении размещения заказа государственный или муниципальный контракт не может быть заключен до рассмотрения жалобы по существу. До этого данное положение лишь подразумевалось, но подразумевалось с очевидностью, в связи с чем внесенное дополнение представляется несущественным.

Предусмотренное в ч. 4 комментируемой статьи приостановление размещения заказа до рассмотрения жалобы по существу представляется аналогом такой предусмотренной в ч. 3 ст. 199 АПК РФ и ч. 4 ст. 254 ГПК РФ обеспечительной меры, принимаемой судом, как приостановление действия оспариваемого акта, решения.

В ч. 1 ст. 90 АПК РФ определено, что обеспечительные меры - это срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя. Согласно ч. 2 указанной статьи обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в т.ч. если исполнение судебного акта предполагается за пределами России, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю. Как представляется, аналогичное первому из указанных обстоятельств является основанием и для приостановления размещения заказа до рассмотрения жалобы по существу - если неприостановление размещения заказа может затруднить или сделать невозможным исполнение решения по жалобе.

5. Норма ч. 5 комментируемой статьи запрещает заказчику заключать государственный или муниципальный контракт до рассмотрения жалобы. Соответственно, государственный или муниципальный заказ не может быть размещен до тех пор, пока не будет рассмотрена жалоба, поданная участником размещения заказа и принятая к рассмотрению органом, уполномоченным ее рассматривать.

Для тех случаев, когда срок, установленный для заключения контракта, начинает течь, рассматриваемая норма предусматривает его продление на срок рассмотрения жалобы по существу.

6. Часть 6 комментируемой статьи предусматривает два вида решений, выносимых по результатам рассмотрения жалобы:

решение о признании обжалуемых действий (бездействия) незаконными. Данное решение, которое, кстати, в рассматриваемой норме прямо не указано, выносится в случае, если будет установлено, что обжалуемые действия (бездействие) не соответствуют законодательству и нарушают права и законные интересы участника размещения заказа, подавшего жалобу;

решение о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной. Данное решение выносится в случае, если будет установлено, что обжалуемые действия (бездействие) соответствуют законодательству и не нарушают права и законные интересы участника размещения заказа, подавшего жалобу.

В случае вынесения первого из указанных решений рассмотревший жалобу федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов, согласно рассматриваемой норме вправе выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, предусмотренное в ч. 9 ст. 17 комментируемого Закона обязательное для исполнения предписание об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством РФ, в т.ч. об аннулировании торгов. В соответствии с ч. 10 ст. 17 Закона такое предписание об устранении нарушения законодательства РФ о размещении заказов в соответствии с законодательством РФ должно содержать указание на конкретные действия, которые должно совершить лицо, которому выдано такое предписание, для устранения указанного нарушения (см. комментарий к указанной статье).

В силу прямого указания в ч. 6 комментируемой статьи до момента исполнения такого предписания государственный или муниципальный контракт заключен быть не может, поскольку исполнение данного предписания может повлечь замену лица, с которым должен быть заключен государственный или муниципальный контракт, изменение условий государственного или муниципального контракта, наступление иных подобных последствий.

Как указано в рассматриваемой норме, при вынесении решения о признании обжалуемых действий (бездействия) незаконными орган, рассмотревший жалобу, может совершить и иные действия, предусмотренные статьей 17 комментируемого Закона, нежели выдача предписания. Речь идет, в частности, о следующих действиях, предусмотренных в ч. 12 и ч. 13 указанной статьи:

при выявлении уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов органом местного самоуправления действия (бездействия), содержащего признаки административного правонарушения, - в течение двух рабочих дней со дня выявления такого факта передать информацию о совершении указанного действия (бездействия) и подтверждающие такой факт документы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти или в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта РФ (ч. 12);

при выявлении факта совершения действия (бездействия), содержащего признаки состава преступления, - в течение двух рабочих дней со дня выявления такого факта обязаны передать информацию о совершении указанного действия (бездействия) и подтверждающие такой факт документы в правоохранительные органы (ч. 13).

Следует отметить, что норма ч. 6 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ полностью изложена в новой редакции. Целью изменений являлось приведение ее в соответствие с положениями ст. 17 комментируемого Закона, также изложенной этим Законом полностью в новой редакции (см. комментарий к указанной статье).

7. Как говорилось выше, положения п. 6 и п. 7 ч. 1 ст. 59 комментируемого Закона не допускают подачу участником размещения заказа жалобы, после того как им подана аналогичная жалоба (т.е. жалоба на те же действия или бездействие) в уполномоченный на рассмотрение жалобы орган более высокого уровня и эта жалоба принята этим органом к рассмотрению (см. комментарий к указанной статье).

Однако факт подачи в уполномоченный на рассмотрение жалобы орган более высокого уровня и принятия к рассмотрению этим органом жалобы является основанием для возвращения аналогичной жалобы, поданной в уполномоченный на рассмотрение жалобы орган более низкого уровня, только в случае, если это будет установлено при решении вопроса о принятии жалобы. Соответственно, вполне допустима ситуация, когда жалобы на одни и те же действия (бездействие), нарушающие права и законные интересы участника размещения заказа, будут

рассмотрены уполномоченными на рассмотрение жалобы органами различного уровня - федерального, регионального и местного.

Для таких ситуаций часть 7 комментируемой статьи предусматривает, что выполнению подлежит решение, принятое федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

При этом по не вполне понятной причине не говорится о ситуации, когда жалобы на одни и те же действия (бездействие), нарушающие права и законные интересы участника размещения заказа, будут рассмотрены уполномоченными на рассмотрение жалобы органами регионального и местного уровня. Как представляется, в этом случае выполнению подлежит решение, принятое органом исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

8. В ч. 8 комментируемой статьи установлены обязанности органа, рассмотревшего жалобу:

направить участнику размещения заказа, подавшему жалобу, участникам размещения заказа, направившим возражение на жалобу, а также заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются, копию решения, предписания, вынесенных по результатам рассмотрения жалобы;

разместить сведения о вынесенных по результатам рассмотрения жалобы решении, предписании на официальном сайте.

Данные обязанности должны быть исполнены в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения по результатам рассмотрения жалобы. Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы говорилось о 2 днях. В соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ включено указание на рабочие дни, а в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ количество дней заменено на 3.

Следует отметить, что обязанность размещения соответствующей информации на официальном сайте установлена в результате изменений, внесенных Законом 2007 г. N 218-ФЗ.

В ч. 17 ст. 65 комментируемого Закона в качестве переходного положения предусмотрено, что до 1 января 2010 г. информация о решениях, принятых по результатам рассмотрения жалоб, выданных предписаниях размещается в порядке, предусмотренном для размещения информации о размещении заказов, соответственно на официальном сайте России, субъекта РФ, муниципального образования. С 1 января 2010 г., как говорилось выше, вступит в силу новая редакция ч. 6 ст. 16 Закона (т.е. в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ), предусматривающая, что информация о выданных предписаниях подлежит размещению на едином официальном сайте России в сети Интернет, предназначенном для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

9. В ч. 9 комментируемой статьи прямо предусмотрена возможность судебного обжалования решения, принятого по результатам рассмотрения во внесудебном (административном) порядке жалобы на действия (бездействие), нарушающего права и законные интересы участника размещения заказа. При этом подлежит применению установленный главой 24 АПК РФ порядок рассмотрения дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц или установленный главой 25 ГПК РФ порядок производства по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (см. комментарий к ст. 57 Закона).

В ч. 9 комментируемой статьи не указаны субъекты, имеющие право на обращение в суд с соответствующим требованием. Такое право принадлежит не только участнику размещения заказа, подававшего жалобу во внесудебном (административном) порядке, но и иным участникам размещения заказа, уполномоченному органу, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, чьи права и законные интересы нарушены решением, принятым по результатам рассмотрения жалобы.

Также необходимо обратить внимание на то, что в рассматриваемой норме установлен срок для обращения в суд с заявлением о признании незаконным решения, принятого по результатам рассмотрения жалобы, - 3 месяца со дня принятия данного решения.

Как представляется, применение данного положения может вызвать ряд трудностей. Прежде всего, в ч. 9 статьи речь идет об исчислении срока со дня принятия оспариваемого решения, в то время как в нормах ч. 4 ст. 198 АПК РФ и ч. 1 ст. 256 ГПК РФ, определяющих срок обращения с заявлением о признании решений незаконными, говорится об исчислении срока со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов (см. комментарий к ст. 57 Закона). И если норма АПК РФ допускает изъятия из нее ("если иное не установлено федеральным законом"), то в норме ГПК РФ ничего об этом не говорится.

Другим немаловажным моментом является то, что в ч. 9 комментируемой статьи не указано, может ли установленный в ней срок быть восстановлен (т.е. является этот срок пресекательным или нет), в то время как в ч. 4 ст. 198 АПК РФ и ч. 2 ст. 256 ГПК РФ прямо предусмотрена возможность восстановления судом срока подачи заявления, пропущенного по уважительной причине. Как представляется, поскольку в ч. 9 комментируемой статьи не установлено иное, указанный в ней срок пресекательным не является, т.е. в случае его пропуска может быть восстановлен (разумеется при уважительности причин пропуска).

Статья 61. Отзыв жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

Комментарий к статье 61

1. Комментируемая статья регламентирует процедуру отзыва участником размещения заказа поданной во внесудебном (административном) порядке жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии. Положения статьи закреплены по аналогии с нормами АПК РФ и ГПК РФ, предусматривающими право истца отказаться от иска и предусматривающими последствия такого отказа (именно общие нормы данных Кодексов подлежат применению при отказе от поданного в арбитражный суд заявления с требованием о признании недействительными ненормативных правовых актов или о признании незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, а также при отказе от поданного в суд общей юрисдикции заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего).

В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи участник размещения заказа, подавший жалобу, вправе отозвать ее до принятия решения по существу жалобы, т.е. до вынесения решения о признании обжалуемых действий (бездействия) незаконными или решения о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной (см. комментарий к ст. 60 Закона). Следует отметить, что в ранее действовавшей редакции рассматриваемой нормы (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ) говорилось о возможности отзыва жалобы до окончания срока рассмотрения жалобы по существу, что было не совсем точно.

Право истца отказаться от иска полностью или частично предусмотрено в ч. 2 ст. 49 АПК РФ и ч. 1 ст. 39 ГПК РФ. Отказ от иска может быть заявлен истцом при рассмотрении дела в суде любой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в суде соответствующей инстанции. Однако отказ истца от иска не означает автоматического прекращения производства по делу. Как в ч. 5 ст. 49 АПК РФ, так и в ч. 2 ст. 39 ГПК РФ предусмотрено, что суд не принимает отказ истца от иска, если это противоречит закону или нарушает права других лиц. В этих случаях суд рассматривает дело по существу.

В случае же, если истец отказался от иска и отказ принят судом, то в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 150 АПК РФ и ст. 220 ГПК РФ суд прекращает производство по делу. Последствия прекращения производства по делу предусмотрены в ч. 3 ст. 151 АПК РФ и ст. 221 ГПК РФ: в случае прекращения производства по делу повторное обращение в суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Комментируемая статья не предусматривает по аналогии возможность отказа органом, рассматривающим жалобу, в отзыве жалобы участнику размещения заказа, подавшему данную жалобу. В то же время часть 1 данной статьи предусматривает аналогичные последствия отзыва жалобы: участник размещения заказа, отозвавший поданную им жалобу, не вправе повторно подать жалобу на те же действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном комментируемой главой, т.е. во внесудебном (административном) порядке. Разумеется, отозванная жалоба не рассматривается.

Необходимо обратить внимание на то, что отзыв участником размещения заказа жалобы, поданной во внесудебном (административном) порядке, не лишает его права подать аналогичную жалобу (т.е. на те же действия или бездействие) в суд. Это следует из нормы ч. 1 комментируемой статьи, а также из нормы ч. 1 ст. 57 комментируемого Закона, согласно которой обжалование действий (бездействия), нарушающих права и законные интересы участника размещения заказа, во внесудебном (административном) порядке не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

2. В ч. 2 комментируемой статьи установлена обязанность органа, в который поступила жалоба участника размещения заказа и который принял эту жалобу к рассмотрению, при отзыве данной жалобы направить уведомление об отзыве жалобы:

участникам размещения заказа, которые в порядке, предусмотренном в п. 2 ст. 60 комментируемого Закона, направили возражения на жалобу;

заказчику, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются.

Уведомление об отзыве жалобы согласно рассматриваемой норме должно быть направлено в течение 2 рабочих дней со дня отзыва жалобы. В ранее действовавшей редакции данной нормы (т.е. до внесения изменений Законом 2007 г. N 53-ФЗ) говорилось об одном рабочем дне.

Следует отметить, что в ч. 2 комментируемой статьи по не вполне понятной причине не указано на обязанность органа, в который поступила жалоба участника размещения заказа и который принял эту жалобу к рассмотрению, разместить информацию об отзыве жалобы на официальном сайте. Видимо, данная обязанность подразумевается, поскольку на официальном сайте информация о поступлении жалобы и ее содержании (за исключением случаев проведения закрытого конкурса или закрытого аукциона) в силу ч. 1 ст. 60 комментируемого Закона должна быть размещена (см. комментарий к указанной статье).

Статья 62. Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов

Комментарий к статье 62

Комментируемая статья, посвященная ответственности за нарушение законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов как одной из мер обеспечения защиты прав и законных интересов участников размещения заказов (см. название комментируемой главы), отсылает к действующему законодательству РФ.

При этом в данной статье прямо названы традиционно выделяемые виды юридической ответственности, к которой могут быть привлечены лица, виновные в нарушении законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд: дисциплинарная, гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность.

Следует отметить, что исключительно за правонарушения в сфере размещения заказов установлена только административная ответственность. В частности, в соответствии с Законом 2006 г. N 19-ФЗ в КоАП РФ включены следующие 4 статьи, в которые Законом 2007 г. N 218-ФЗ внесены существенные изменения (диспозиции указанных статей приведены при рассмотрении норм комментируемого Закона, за нарушения которых они устанавливают административную ответственность): статья 7.29 "Несоблюдение требований законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд при принятии решения о способе размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд", статья 7.30 "Нарушение порядка размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд", статья 7.31 "Предоставление, опубликование или размещение недостоверной информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а также направление недостоверных сведений, внесение их в реестр государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов, реестр недобросовестных поставщиков" и статья 7.32 "Нарушение условий государственного или муниципального контракта на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд".

Кроме того, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в КоАП РФ включена статья 19.7.2 "Непредставление сведений или представление заведомо недостоверных сведений в орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд" (см. комментарий к ст. 17.1 Закона), а статья 19.5 "Невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения) органа (должностного лица), осуществляющего государственный надзор (контроль)" КоАП РФ дополнена частью 7, предусматривающей административную ответственность за невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа (см. комментарий к ст. 17 Закона).

Согласно ч. 1 ст. 23.66 КоАП РФ (здесь и далее в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ) дела об указанных административных правонарушениях рассматривают органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В ч. 2 указанной статьи установлено, что рассматривать дела об административных правонарушениях от имени указанных органов вправе:

1) руководитель федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, и его заместители;

2) руководители структурных подразделений федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, и их заместители;

3) руководители территориальных органов указанного в п. 2 органа и их заместители;

4) руководители органов исполнительной власти субъектов РФ, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов для государственных или муниципальных нужд, и их заместители;

5) руководители структурных подразделений органов исполнительной власти субъектов РФ, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, и их заместители.

Как говорилось выше, указанным федеральным органом исполнительной власти является ФАС России, а в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу - Рособоронзаказ (см. комментарий к ст. 17 Закона).

Приказом ФАС России от 19 ноября 2004 г. N 180 (в ред. Приказа от 15 декабря 2006 г. N 325) <1> установлен перечень должностных лиц территориальных органов ФАС России, которые в соответствии со ст. 28.3 КоАП РФ в пределах компетенции антимонопольного органа вправе составлять и подписывать протокол об административном правонарушении на бланке территориального органа ФАС России. Приказом ФАС России от 5 мая 2005 г. N 85 (в ред. Приказа от 15 декабря 2006 г. N 326) <2> установлен перечень должностных лиц центрального аппарата ФАС России, которые в соответствии со ст. 28.3 КоАП РФ в пределах компетенции антимонопольного органа вправе составлять и подписывать протоколы об административных правонарушениях на бланке ФАС России.

<1> РГ. 2005. 19 января. N 7; БНА. 2007. N 6.

<2> РГ. 2005. 31 мая. N 114; БНА. 2007. N 6.

Приказом Рособоронзаказа от 7 ноября 2006 г. N 321 (в ред. Приказа от 30 мая 2007 г. N 212) <1> утвержден Перечень должностных лиц Рособоронзаказа, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП РФ (данный перечень включает 2 раздела: I "Должностные лица центрального аппарата Рособоронзаказа" и II "Должностные лица территориальных органов Рособоронзаказа").

<1> РГ. 2006. 13 декабря. N 280; БНА. 2007. N 29.

В ч. 1 ст. 28.4 КоАП РФ указано, что дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 ст. 7.31 данного Кодекса, возбуждаются прокурором.

Говоря об уголовной ответственности за нарушение законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов, следует отметить, что такая ответственность может быть предусмотрена самыми различными статьями УК РФ. Здесь же представляется целесообразным упомянуть о том, что в ст. 285.1 УК РФ (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ) установлена уголовная ответственность за нецелевое расходование бюджетных средств, а в ст. 285.2 - за нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов.

Глава 9. ВСТУПЛЕНИЕ В СИЛУ НАСТОЯЩЕГО ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА И ПЕРЕХОДНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 63. Вступление в силу настоящего Федерального закона

Комментарий к статье 63

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ законы подлежат официальному опубликованию. Там же установлено то, что неопубликованные законы не применяются. Кроме того, согласно указанной конституционной норме любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Порядок опубликования и вступления в силу федеральных законов установлен Федеральным законом от 14 июня 1994 г. N 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" (в ред. Федерального закона от 22 октября 1999 г. N 185-ФЗ) <1>, согласно ст. 4 которого официальным опубликованием федерального закона считается первая публикация его полного текста в "Парламентской газете", "Российской газете" или Собрании законодательства Российской Федерации. Текст комментируемого Закона опубликован: в "Парламентской газете" - в N 138 от 9 августа 2005 г.; в "Российской газете" - в N 163 от 28 июля 2005 г.; в Собрании законодательства Российской Федерации - в выпуске N 30 (ч. 1) от 25 июля 2005 г., ст. 3105.

<1> СЗ РФ. 1994. N 8. Ст. 801; 1999. N 43. Ст. 5124.

Согласно правовой позиции КС России, выраженной в Постановлении от 24 октября 1996 г. N 17-П <1>, день, которым датируется выпуск Собрания законодательства Российской Федерации с текстом федерального закона, не может считаться днем его обнародования; указанная дата, как свидетельствуют выходные данные, совпадает с датой подписания издания в печать, и, следовательно, с этого момента еще реально не обеспечивается получение информации о содержании закона его адресатами. Днем официального опубликования федерального закона согласно позиции КС России должен быть признан день опубликования его полного текста в "Российской газете" (положение о том, что официальным опубликованием федерального закона также считается первая публикация его полного текста в "Парламентской газете", включено в ст. 4 Закона 1994 г. N 5-ФЗ в соответствии с Законом 1999 г. N 185-ФЗ, т.е. после того, как КС России рассмотрел дело).

<1> СЗ РФ. 1996. N 45. Ст. 5202.

Таким образом, днем официального опубликования комментируемого Закона следует считать 28 июля 2005 г., что, впрочем, не имеет принципиального значения.

Согласно ст. 6 Закона 1994 г. N 5-ФЗ федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории России по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу. Соответственно, комментируемой статьей и установлен такой "другой" порядок вступления в силу комментируемого Закона - Закон (все его нормы, без каких-либо исключений) вступает в силу с 1 января 2006 г. Действие комментируемого Закона во времени регламентировано положениями его ст. 64 (см. комментарий к указанной статье).

В отношении вступления в силу федеральных законов, внесших изменения в комментируемый Закон (см. введение), необходимо отметить следующее:

Федеральный закон от 31 декабря 2005 г. N 207-ФЗ вступил в силу с 31 декабря 2005 г. (т.е. еще до вступления комментируемого Закона в силу), что установлено непосредственно в его ст. 2;

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ, как установлено в его ст. 2, вступил в силу с 1 января 2007 г.;

Федеральный закон от 20 апреля 2007 г. N 53-ФЗ, за исключением единственной нормы, согласно ч. 1 ст. 4 вступил в силу со дня его официального опубликования, т.е. с учетом приведенной выше правовой позиции КС России - с 25 апреля 2007 г. (даты опубликования текста указанного Закона в "Российской газете", N 87). Исключением является положение данного Закона, в соответствии с которым статья 10 комментируемого Закона дополнена новой частью 4.1. Указанное положение и, соответственно, часть 4.1 ст. 10 комментируемого Закона вступили в силу согласно ч. 2 ст. 4 Закона 2007 г. N 53-ФЗ с 1 января 2008 г. (см. комментарий к ст. 10 Закона);

Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 218-ФЗ согласно ч. 1 ст. 6 вступил в силу с 1 октября 2007 г., за исключением положений, для которых данной статьей предусмотрены иные сроки вступления в силу. Такие иные сроки - с 1 января 2008 г., с 1 января 2009 г., с 1 января 2010 г. и с 1 января 2011 г. - определены в ч. ч. 2 - 5 ст. 6 Закона 2007 г. N 218-ФЗ. О них говорилось выше при рассмотрении положений комментируемого Закона, в которые внесены изменения;

изменения, внесенные Федеральным законом от 8 ноября 2007 г. N 257-ФЗ, вступили в силу с 1 января 2008 г., что для изменений, внесенных в комментируемый Закон, установлено в Законе 2007 г. N 257-ФЗ, а для изменений, внесенных в Закон 2007 г. N 53-ФЗ, - непосредственно в этом Законе.

Следует отметить, что ни обязательность, ни возможность повторного опубликования в официальных изданиях полного текста федерального закона, в который внесены изменения, Закон 1994 г. N 5-ФЗ не предусматривает. Достаточно лишь официального опубликования федерального закона, которым внесены изменения в ранее изданный федеральный закон. В этой связи уместно упомянуть об Определении КС России от 20 декабря 2005 г. N 515-О <1>, которым отказано в принятии к рассмотрению жалобы на норму ст. 4 Закона 1994 г. N 5-ФЗ, допускающей действие

закона без повторного опубликования его полного текста в официальных изданиях после внесения в него изменений и дополнений.

_____

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Соответственно, текст комментируемого Закона повторно (в связи с принятием федеральных законов, внесших в него изменения) официально не опубликовывался.

Статья 64. Действие настоящего Федерального закона во времени

Комментарий к статье 64

1. В ч. 1 комментируемой статьи применительно к действию комментируемого Закона воспроизведен общепринятый правовой принцип, согласно которому акты законодательства не имеют обратной силы, применяются к отношениям, возникшим после введения этих актов в действие. Содержание данного принципа имеет две составляющие, одна из которых касается вновь возникающих отношений, другая - продолжающихся после введения в действие комментируемого Закона правоотношения:

Закон применяется к отношениям, связанным с размещением заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и возникшим после его вступления в силу. Соответственно, к вновь возникающим отношениям в сфере размещения заказов, Закон применяется в полной мере;

к отношениям, связанным с размещением заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и возникшим до вступления в силу Закона, Закон применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после его вступления в силу. Соответственно, отношения в сфере размещения заказов, возникшие до вступления Закона в силу, регулируются Законом только в части тех прав и обязанностей, которые возникают после вступления Закона в силу.

Рассматриваемая норма закреплена в развитие положений ГК РФ и БК РФ, на которых основывается законодательство РФ о размещении заказов в целом и комментируемый Закон в частности (см. комментарий к ст. 2 Закона).

Так, в соответствии с п. 1 ст. 4 части первой ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Там же установлено, что действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Согласно п. 2 этой статьи по отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Там же указано, что отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со ст. 422 части первой ГК РФ. В соответствии же с п. 2 указанной статьи в случае, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В п. 1 ст. 5 БК РФ в ранее действовавшей редакции (т.е. до внесения изменений Федеральным законом от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ) устанавливалось, что акты бюджетного законодательства РФ не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие, если иное не предусмотрено данным Кодексом или федеральным законом.

2. Часть 2 комментируемой статьи, введенная Федеральным законом от 31 декабря 2005 г. N 207-ФЗ, определяет особенность регулирования отношений в сфере размещения заказов для случаев, когда извещение о проведении конкурса на размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд опубликовано до 1 января 2006 г., т.е. до вступления в силу комментируемого Закона (см. комментарий к ст. 63 Закона).

В этом случае в изъятие из общего правила ч. 1 данной статьи проведение конкурса и подведение его итогов осуществляются в порядке, действовавшем до вступления в силу комментируемого Закона, т.е. в порядке, установленном Законом 1999 г. о конкурсах на размещение заказов и иными нормативными правовыми актами (см. комментарий к ст. 2 Закона).

Следует отметить, что Минэкономразвития России как уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере размещения заказов, в письме от 5 сентября 2005 г. N 13785-АШ/Д07 "О размещении заказов на закупки товаров, работ, услуг для государственных

нужд на 2006 год" <1> информировало о порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных нужд, потребность в которых возникает в I квартале 2006 г.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

В частности, как указано в п. 1 данного письма, в случае необходимости начала оказания услуг, выполнения работ, осуществления поставок товаров для государственных нужд с 1 января 2006 г. следует проводить размещение заказа на 2006 г. заблаговременно, т.е. в 2005 г. В этом случае размещение заказа проводится в соответствии с процедурами, предусмотренными законодательством, действующим до момента вступления в силу комментируемого Закона.

Однако изложенные в п. 2 данного письма разъяснения не учитывают изменений, внесенных в комментируемую статью Федеральным законом от 31 декабря 2005 г. N 207-ФЗ. Так, в п. 2 письма говорится об общем правиле, согласно которому процедуры размещения заказа, начатые в 2005 г. на основе действующего законодательства, должны быть завершены по правилам в соответствии с законодательством, действовавшим на момент начала процедуры размещения заказа. Внесенное же указанным Законом дополнение (новая часть 2 комментируемой статьи) ограничивает сферу применения этого правила только случаями проведения открытого конкурса.

3. Включенная в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ в комментируемую статью часть 3 определяет особенность применения ряда новых норм, включенных в комментируемый Закон в соответствии с Законом 2007 г. N 53-ФЗ.

Речь идет о новых положениях ч. 7.2 ст. 9, п. 15.2 ч. 4 ст. 22 и п. 9 ч. 4 ст. 34 комментируемого Закона. Согласно ч. 3 комментируемой статьи данные положения в части обязанности заказчика, уполномоченного органа установить требование обеспечения исполнения контракта не подлежат применению к отношениям, возникающим при размещении такого заказа, заключении по итогам размещения такого заказа государственного или муниципального контракта и исполнении указанного контракта, в случае если извещение о проведении конкурса или аукциона на размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд опубликовано до 20 апреля 2007 г.

Следует отметить, что 20 апреля 2007 г. - это дата подписания Президентом РФ Закона 2007 г., кодифицированного под N 53-ФЗ. Вступил же в силу Закон 2007 г. N 53-ФЗ, как говорилось выше (см. комментарий к ст. 63 Закона), с 25 апреля 2007 г. В связи с этим причина, по которой в ч. 3 комментируемой статьи указано на дату 20 апреля 2007 г., представляется не вполне понятной.

4. Часть 4 комментируемой статьи, также введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, отменяет с 1 января 2008 г. требование комментируемого Закона об опубликовании при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд информации о размещении заказов в официальном печатном издании (таким официальным печатным изданием является бюллетень "Конкурсные торги", см. комментарий к ст. 16 Закона). Этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ст. 65 комментируемого Закона включена новая часть 12, предусматривающая, что до 1 июля 2008 г. (т.е. в период, охватывающий 6 месяцев после наступления 1 января 2008 г.) контроль за соблюдением редакцией данного официального печатного издания законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 17 комментируемого Закона.

Норма ч. 4 комментируемой статьи требования об опубликовании информации о размещении заказов в официальном печатном издании при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов РФ и муниципальных нужд не отменяет. Уместно заметить, что согласно ч. 3 ст. 16 комментируемого Закона размещение информации о размещении заказов на официальном сайте не может заменить опубликование такой информации в официальном печатном издании, если опубликование такой информации предусмотрено комментируемым Законом.

Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 16 Закона), в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2010 г. будет действовать новая редакция статьи 16 комментируемого Закона, регламентирующей информационное обеспечение размещения заказов. Данная редакция предусматривает вместо обязательности определения официальных печатных изданий и официальных сайтов обязательность определения единого официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд.

Вместе с тем отдельные положения норм ч. 11 ст. 28 и ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающие случаи обязательного опубликования в официальных печатных изданиях, отобранных высшими исполнительными органами государственной власти субъектов РФ, местными администрациями, протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ утрачивают силу только с 1 января 2011 г. (см. комментарий к указанным статьям).

Статья 65. Переходные положения

Комментарий к статье 65

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи со дня вступления в силу комментируемого Закона, т.е. с 1 января 2006 г. (см. комментарий к ст. 63 Закона), полностью утратил силу Закон 1999 г. о конкурсах на размещение заказов (все его нормы, без каких-либо исключений).

Как говорилось выше (см. введение) до принятия комментируемого Закона указанный Закон 1999 г. о конкурсах на размещение заказов и Закон 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд являлись основными законодательными актами федерального уровня, регулирующими отношения в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд. Если первый из указанных Законов признан утратившим силу, то второй действует и в настоящее время, но Законом 2006 г. N 19-ФЗ в связи с принятием комментируемого Закона в него внесены существенные изменения, в т.ч. в п. 5 ст. 3 включена отсылочная норма в части определения порядка размещения заказов на поставку продукции для федеральных государственных нужд к законодательству РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

2. Выше говорилось, что норма ч. 1 ст. 2 комментируемого Закона, определяя состав законодательства РФ о размещении заказов, устанавливает, что нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать комментируемому Закону. Тем самым определено центральное, системообразующее место комментируемого Закона в структуре законодательства о размещении заказов (см. комментарий к указанной статье).

На обеспечение реализации рассматриваемого положения и направлена норма ч. 2 комментируемой статьи, согласно которой со дня вступления в силу комментируемого Закона иные федеральные законы, принятые до его вступления в силу и предусматривающие порядок размещения государственных и муниципальных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, могут применяться только в части, не противоречащей комментируемому Закону.

Соответственно, в случае противоречия между нормой комментируемого Закона и связанной с размещением заказов нормой иного федерального закона, подлежит применению комментируемый Закон. Необходимо иметь в виду, что в ч. 3 ст. 1 комментируемого Закона предусмотрено изъятие из данного правила: особенности размещения государственного оборонного заказа, заказа на поставку материальных ценностей в государственный резерв могут устанавливаться иными федеральными законами. Как говорилось выше (см. комментарий к указанной статье), речь идет о Федеральном законе "О государственном оборонном заказе" и Федеральном законе "О государственном материальном резерве".

Выше также говорилось (см. комментарий к ст. 2 Закона), что перечень законодательных актов федерального уровня, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов, довольно обширен. Составить представление о перечне этих актов позволяет Закон 2006 г. N 19-ФЗ, которым в них внесены изменения, связанные с принятием комментируемого Закона (ряд Законов содержит лишь отсылочные нормы к комментируемому Закону): Закон РФ "О зерне", Федеральные законы "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд", "О поставках продукции для федеральных государственных нужд", "О государственном оборонном заказе", "О военном положении", "О государственном материальном резерве", "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений", "О финансовых основах местного самоуправления в `Российской Федерации", "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", "О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих", "О коммерческой тайне", "О государственной гражданской службе Российской Федерации", "О лотереях", "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности", "О связи", "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации", "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации", "Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации", "Об аудиторской деятельности", "О защите конкуренции", "О банках и банковской деятельности", "О космической деятельности", "Об общественных объединениях", "О некоммерческих организациях", "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления", "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации,

Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы и сотрудников федеральных органов налоговой полиции", "О газоснабжении в Российской Федерации".

Следует отметить, что законодатель с внесением изменений, необходимость которых вызвана принятием комментируемого Закона, несколько "подзадержался". Закон 2006 г. N 19-ФЗ в соответствии с его ст. 36 вступил в силу со дня его официального опубликования. Этим днем с учетом правовой позиции КС России, выраженной в Постановлении от 24 октября 1996 г. N 17-П (комментарий к ст. 63 Закона), является 8 февраля 2006 г., в то время как комментируемый Закон вступил в силу с 1 января 2006 г.

3. Как говорилось выше (см. комментарий к ст. 2 Закона), с принятием комментируемого Закона субъекты РФ лишены возможности правового регулирования области отношений, составляющих предмет регулирования данного Закона. Как указал ВС России в Определении от 25 апреля 2007 г. N 67-Г07-1, о правильности данной позиции свидетельствует и то, что федеральный законодатель, приняв рамочный комментируемый Закон, допустил возможность действия принятых ранее нормативных правовых актов субъектов РФ в данной правовой сфере, однако лишь по тем вопросам, которые исчерпывающе определены в его ст. 65, и только до принятия соответствующего акта Правительством РФ. Речь идет о следующих вопросах:

установление перечней товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона (ч. 3 комментируемой статьи);

установление порядка пользования официальными сайтами и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами (ч. 4 комментируемой статьи);

установление порядка ведения реестров контрактов и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальными сайтами, на которых размещаются указанные реестры (ч. 5 комментируемой статьи);

ведение реестра недобросовестных поставщиков, а также установление порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков (ч. 6 комментируемой статьи);

установление порядка оценки заявок на участие в конкурсе при размещении заказа на поставку определенных видов товаров, выполнение определенных видов работ, оказание определенных видов услуг для государственных или муниципальных нужд (ч. 7 комментируемой статьи);

установление порядка пользования сайтами в сети Интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме (ч. 8 комментируемой статьи).

Установление Правительством РФ перечней товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, предусмотрено частью 4 ст. 10 комментируемого Закона. Как говорилось выше, такой Перечень товаров, работ, услуг утвержден распоряжением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р (см. комментарий к указанной статье).

Согласно ч. 8 ст. 23 Федерального конституционного закона "О Правительстве Российской Федерации" распоряжения Правительства РФ вступают в силу со дня их подписания. Соответственно, указанный перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона, действует с 15 мая 2007 г.

До этого в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи решение о форме торгов должно было приниматься заказчиком самостоятельно с учетом положений комментируемого Закона, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ, нормативных правовых актов органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону.

4. Установление Правительством РФ порядка пользования официальными сайтами и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами предусмотрено в норме ч. 7 ст. 16 комментируемого Закона. Выше говорилось, что устанавливающее такой порядок и такие требования Положение утверждено Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147 (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с ч. 8 ст. 23 Федерального конституционного закона "О Правительстве Российской Федерации" постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и

обязанности человека и гражданина, вступают в силу не ранее дня их официального опубликования. В п. 6 Указа Президента РФ от 23 мая 1996 г. N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти" уточнено, что акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу одновременно на всей территории России по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования. Согласно п. 2 названного Указа Президента РФ акты Правительства РФ подлежат официальному опубликованию в "Российской газете" и Собрании законодательства Российской Федерации в течение 10 дней после дня их подписания.

С учетом того что днем официального опубликования Постановления Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147 является 16 марта 2007 г. ("Российская газета", N 54), утвержденное им Положение о пользовании официальными сайтами в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами действует с 24 марта 2007 г. (день, следующий за днем истечения 7 дней с момента официального опубликования).

До этого согласно ч. 4 комментируемой статьи порядок пользования официальными сайтами и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами могли устанавливаться нормативными правовыми актами субъектов РФ, издаваемых с учетом норм комментируемого Закона.

5. Установление Правительством РФ порядка ведения реестров контрактов и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальными сайтами, на которых размещаются указанные реестры, предусмотрено частью 6 ст. 18 комментируемого Закона. Как говорилось выше, устанавливающее такой порядок и такие требования Положение утверждено Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2006 г. N 807 (см. комментарий к указанной статье).

В указанном Постановлении Правительства РФ прямо установлено, что оно вступило в силу с 1 января 2007 г. До этого в соответствии с ч. 5 комментируемой статьи порядок ведения реестров контрактов и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальными сайтами, на которых размещаются указанные реестры, могли устанавливаться нормативными правовыми актами субъектов РФ, издаваемыми с учетом норм комментируемого Закона.

6. Установление Правительством РФ порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков предусмотрено в норме ч. 11 ст. 19 комментируемого Закона. Выше говорилось, что устанавливающее такой порядок и такие требования Положение утверждено Постановлением Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 292 (см. комментарий к указанной статье).

С учетом приведенных выше норм днем официального опубликования Постановления Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 292 является 21 мая 2007 г. (Собрание законодательства РФ, выпуск N 21, ст. 2513), а днем вступления его в силу - 29 мая 2007 г. (день, следующий за днем истечения 7 дней с момента официального опубликования).

До этого в соответствии с ч. 6 комментируемой статьи органам исполнительной власти субъектов РФ предоставлялось право вести реестр недобросовестных поставщиков. При этом порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков подлежали установлению нормативными правовыми актами субъектов РФ, издаваемыми с учетом норм комментируемого Закона.

Часть 6 комментируемой статьи также устанавливает, что в течение 30 дней после установления Правительством РФ порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков органы исполнительной власти субъектов РФ, которые вели реестры недобросовестных поставщиков, должны были передать сведения, содержащиеся в таких реестрах, в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, т.е. в ФАС России (см. комментарий к ст. 19 Закона). Соответственно, такие сведения должны были быть переданы не позднее 28 июня 2007 г. (тридцатый день после дня вступления в силу Постановления Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 292).

7. Установление Правительством РФ порядка оценки заявок на участие в конкурсе при размещении заказа на поставку определенных видов товаров, выполнение определенных видов работ, оказание определенных видов услуг для государственных или муниципальных нужд предусмотрено частью 7 ст. 28 комментируемого Закона. Как говорилось выше, сведений об

издании Правительством РФ соответствующего нормативного правового акта до настоящего времени нет (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, до того, как Правительством РФ будет издано соответствующее постановление, согласно ч. 7 комментируемой статьи порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается заказчиком в соответствии с комментируемым Законом, нормативными правовыми актами субъектов РФ, органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону, а при отсутствии таких нормативных правовых актов субъектов РФ, органов местного самоуправления - самостоятельно в соответствии с комментируемым Законом.

При этом согласно рассматриваемой норме заказчик обязан установить в конкурсной документации критерии, предусмотренные комментируемым Законом, их содержание и значимость. Исчерпывающий перечень видов критериев оценки заявок на участие в конкурсе установлен в ч. 4 ст. 28 комментируемого Закона, а отдельные требования к значимости критериев - в ч. 6 этой же статьи (см. комментарий к указанной статье). Следует отметить, что изменениями, внесенными в ч. 7 комментируемой статьи Законом 2007 г. N 218-ФЗ, исключена обязанность заказчика установления критериев оценки заявок на участие в конкурсе в извещении о проведении открытого конкурса, приглашении принять участие в закрытом конкурсе. Данное изменение предопределено изменениями, внесенными Законом 2007 г. N 53-ФЗ в ст. 21 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

8. Установление Правительством РФ порядка пользования сайтами в сети Интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требований к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме, предусмотрено в норме ч. 4 ст. 41 комментируемого Закона. Выше говорилось, что сведений об издании Правительством РФ соответствующего нормативного правового акта до настоящего времени нет (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, до того, как Правительством РФ будет издано соответствующее постановление, согласно ч. 8 комментируемой статьи указанные порядок и требования могут устанавливаться нормативными правовыми актами субъектов РФ, органов местного самоуправления в части, не противоречащей комментируемому Закону, а при отсутствии таких актов - заказчиком самостоятельно.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ часть 8 комментируемой статьи с 1 января 2010 г. утрачивает силу. Это предопределено тем, что в соответствии с этим же Законом с указанной даты будет действовать новая редакция статьи 41 комментируемого Закона, регламентирующая порядок проведения открытого аукциона в электронной форме. В частности, будет установлено, что для проведения открытых аукционов в электронной форме федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, отбирает операторов электронных площадок. Правительством РФ должны быть установлены порядок отбора операторов электронных площадок, количество таких операторов, условия, на которых такие операторы обеспечивают заказчикам, уполномоченным органам возможность проводить открытый аукцион в электронной форме (см. комментарий к указанной статье).

9. Часть 9 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 53-ФЗ, предоставляет право заказчику в течение 3 лет со дня вступления в силу комментируемого Закона, т.е. в период до 1 января 2009 г., разместить у единственного исполнителя заказ на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских работ в случае, если одновременно выполняются следующие условия:

выполнение этих работ осуществляется на основании государственного или муниципального контракта, заключенного до дня вступления в силу комментируемого Закона;

такой контракт не был расторгнут в связи с существенным нарушением исполнителем условий контракта;

на день вступления в силу комментируемого Закона выполнение этих работ не завершено.

О размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) см. комментарий к ст. 55 Закона.

10. В ч. 10 комментируемой статьи, введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предусмотрено право заказчика до 1 января 2009 г. (т.е. в период 3 лет со дня вступления в силу комментируемого Закона) при условии, что это предусмотрено документацией об аукционе, по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в ходе исполнения контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства вправе изменить не более чем на 10% предусмотренный контрактом объем работ в следующих случаях:

при изменении (увеличении или сокращении) потребности в работах, на выполнение которых заключен контракт;

при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, предусмотренными контрактом.

Данное переходное положение установлено в дополнение нормы ч. 6 ст. 9 комментируемого Закона о случаях, в которых заказчик по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в ходе исполнения контракта вправе изменить предусмотренные контрактом количество товаров, объем работ, услуг при изменении потребности в товарах, работах, услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых заключен контракт, или при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, услугами, предусмотренными контрактом (см. комментарий к указанной статье).

Частью 10 комментируемой статьи также предусмотрены:

право заказчика при выполнении дополнительного объема таких работ по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) изменить первоначальную цену контракта пропорционально объему таких работ, но не более чем на 10% этой цены контракта;

при внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в выполнении таких работ - обязанность заказчика изменить цену контракта указанным образом.

Данные положения аналогичны положениям ч. 6 ст. 9 комментируемого Закона об изменении первоначальной цены контракта при поставке дополнительного количества товаров, выполнении дополнительного объема работ, оказании дополнительного объема услуг, а также при внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг. Соответственно, при применении нормы ч. 10 комментируемой статьи подлежит применению следующее правило, которое прямо закреплено в ч. 6 ст. 9 Закона: цена единицы дополнительно поставляемого товара и цена единицы товара при сокращении потребности в поставке части такого товара должны определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

11. Как говорилось выше, с 1 января 2010 г. вступает в силу статья 16.1 Закона, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ. Данная статья предусматривает право федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на ведение официального сайта, привлечь на основе контракта организацию для оказания услуг по обслуживанию официального сайта и обеспечению функционирования такого сайта (см. комментарий к указанной статье).

Введение данной статьи обусловлено тем, что согласно изменениям, внесенным тем же Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ст. 16 комментируемого Закона, вместо обязательности определения официальных печатных изданий и официальных сайтов России, субъектов РФ и муниципальных образований для опубликования информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд с 1 января 2010 г. будет введена обязательность определения единого официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд.

До даты вступления в силу статьи 16.1 Закона, т.е. до 1 января 2010 г., часть 11 комментируемой статьи, введенная Законом 2007 г. N 218-ФЗ, предоставляет уполномоченным на ведение соответствующих официальных сайтов федеральному органу исполнительной власти (таковым является Минэкономразвития России, см. комментарий к ст. 16 Закона), органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления право привлекать организации для оказания услуг по обслуживанию и обеспечению функционирования официальных сайтов.

Аналогично положению ч. 1 ст. 16.1 Закона в ч. 11 комментируемой статьи установлено, что такие организации привлекаются на основе государственных или муниципальных контрактов, заключаемых по итогам размещения заказа путем проведения торгов. В рассматриваемой норме также закреплены аналогичные нормам указанной статьи положения, регулирующие отношения с участием таких организаций (см. комментарий к ст. 16.1 Закона):

уполномоченные на ведение официальных сайтов органы несут солидарную ответственность за вред, причиненный физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) такой организации, совершенных в пределах полномочий, переданных ей указанными органами на основе контракта;

такая организация не может быть участником размещения заказа, за исключением случаев размещения заказа путем проведения торгов на оказание услуг по обслуживанию и обеспечению функционирования официальных сайтов.

12. Выше говорилось, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ статья 64 комментируемого Закона дополнена новой частью 4, отменяющей с 1 января 2008 г. требование комментируемого Закона об опубликовании при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд информации о размещении заказов в официальном печатном издании (см. комментарий к указанной статье). Таким официальным печатным изданием является бюллетень "Конкурсные торги" (см. комментарий к ст. 16 Закона).

Соответственно, в ч. 12 комментируемой статьи, введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ, установлено, что до указанной даты - 1 января 2008 г. - и в течение 6 месяцев после ее наступления контроль за соблюдением редакцией данного официального печатного издания законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 17 комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

13 - 14. Как уже говорилось выше, согласно изменениям, внесенным Законом 2007 г. N 218-ФЗ в ст. 16 комментируемого Закона, вместо обязательности определения официальных печатных изданий и официальных сайтов России, субъектов РФ и муниципальных образований для опубликования информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд с 1 января 2010 г. будет введена обязательность определения единого официального сайта России в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ или муниципальных нужд.

Соответственно, во введенной Законом 2007 г. N 218-ФЗ части 14 комментируемой статьи установлено, что до указанной даты контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов РФ о размещении заказов уполномоченными на ведение официального сайта органом исполнительной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления, организацией, оказывающей услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта субъекта РФ, муниципального образования, осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 17 комментируемого Закона.

В отношении же редакций официальных печатных изданий, отобранных высшими исполнительными органами государственной власти субъектов РФ, местными администрациями, осуществление такого контроля в порядке, предусмотренном статьей 17 комментируемого Закона, установлено введенной этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ частью 13 комментируемой статьи до 1 января 2011 г. Именно с этой даты согласно Закону 2007 г. N 218-ФЗ утрачивают силу отдельные положения норм ч. 11 ст. 28 и ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, предусматривающие случаи обязательного опубликования в таких официальных печатных изданиях протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона (см. ниже), а также норм ч. 1 ст. 21 и ч. 1 ст. 33 комментируемого Закона о необходимости опубликования заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании (вне зависимости от уровня официального печатного издания) извещения о проведении открытого конкурса, извещения о проведении открытого конкурса аукциона.

15. Как говорилось выше, в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ с 1 января 2011 г. утрачивает силу положение ч. 11 ст. 28 комментируемого Закона, устанавливающее, что при проведении конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе подлежит опубликованию заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в официальном печатном издании (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, этим же Законом 2007 г. N 218-ФЗ в комментируемую статью включена часть 15, определяющая в качестве переходного положения требования к содержанию такого протокола, подлежащего опубликованию до указанной даты в официальном печатном издании. Так, в данном протоколе должны быть указаны:

сведения о месте, дате, времени проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;

сведения о принятом на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в конкурсе порядковых номеров;

наименования (для юридических лиц), фамилии, имена, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоены первый и второй номера.

16. Выше говорилось, что в соответствии с Законом 2007 г. N 218-ФЗ только до 1 января 2011 г. действует положение ч. 8 ст. 37 комментируемого Закона, устанавливающее обязательность опубликования заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией протокола аукциона в официальном печатном издании при проведении аукциона на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, этот же Закон 2007 г. N 218-ФЗ дополнил комментируемую статью частью 16, которая в качестве переходного положения определяет требования к содержанию такого протокола, подлежащего опубликованию до указанной даты в официальном печатном издании. Так, в данном протоколе должны быть указаны:

сведения о месте, дате, времени проведения аукциона;

сведения о последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта;

наименования (для юридических лиц), фамилии, имена, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса победителя аукциона и участника, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта.

17. Как говорилось выше, с 1 января 2010 г. вступит в силу новая редакция ч. 6 ст. 16 комментируемого Закона (т.е. в ред. Закона 2007 г. N 218-ФЗ), предусматривающая, что информация о поступлении жалоб участников размещения заказа и об их содержании, о решениях, принятых по результатам рассмотрения таких жалоб, предписаниях, выданных уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, подлежит размещению на едином официальном сайте России в сети Интернет, предназначенном для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд (см. комментарий к указанной статье).

Соответственно, на период до указанной даты часть 17 комментируемой статьи устанавливает, что такая информация подлежит размещению в порядке, предусмотренном для размещения информации о размещении заказов, соответственно на официальном сайте РФ, субъекта РФ, муниципального образования.

Требование о размещении предписания, выдаваемого соответствующим уполномоченным органом, на официальном сайте закреплено в ч. 11 ст. 17 комментируемого Закона. Требование о размещении на официальном сайте информации о поступлении жалобы участника размещения заказа и содержании жалобы предусмотрено частью 1 ст. 60 комментируемого Закона, а требование о размещении сведений о вынесенных решении по жалобе, предписании - частью 8 этой же статьи (см. комментарий к указанным статьям).

18. Часть 18 включена в комментируемую статью в связи с принятием Федерального закона "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" и предусматривает переходное положение, применяемое в случае установления заказчиком, уполномоченным органом такого требования к участникам размещения заказа, предусмотренного частью 2.1 статьи 11 комментируемого Закона, как выполнение участниками размещения заказа за последние 5 лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ (такое требование может быть установлено в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет 50 млн. руб. и более).

Согласно рассматриваемой норме при установлении такого требования участник размещения заказа для подтверждения соответствия этому требованию вправе предоставлять в составе заявки на участие в аукционе в отношении объекта капитального строительства, введенного или принятого в эксплуатацию до 1 января 2006 г., документы, подтверждающие ввод или приемку объекта капитального строительства в эксплуатацию до 1 января 2006 г., и при необходимости документы, подтверждающие стоимость такого объекта (государственный или муниципальный контракт, платежные и иные подтверждающие стоимость объекта капитального строительства документы).

Рассматриваемая норма включена в комментируемую статью прежде всего для случаев размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных дорожных сооружений, что следует из самого Закона, которым внесено соответствующее изменение (см. комментарий к ст. 10 Закона).

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

Органы государственной власти, иные органы и организации (наименования федеральных органов исполнительной власти приведены в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, приложенным к распоряжению Администрации Президента РФ и Аппарата Правительства РФ от 6 августа 2004 г. N 1363/1001 <1> (в ред. последующих изменений)):

<1> РГ. 2004. 11 августа. N 170.

ООН - Организация Объединенных Наций;

ЮНСИТРАЛ - Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли;

ВТО - Всемирная торговая организация;

Государственная Дума - Государственная Дума Федерального Собрания Российской Федерации;

КС России - Конституционный Суд Российской Федерации;

ВС России - Верховный Суд Российской Федерации;

ВАС России - Высший Арбитражный Суд Российской Федерации;

МВД России - Министерство внутренних дел Российской Федерации;

Мининформсвязи России - Министерство информационных технологий и связи Российской Федерации;

Минкультуры России - Министерство культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации;

Минобороны России - Министерство обороны Российской Федерации;

Минпромэнерго России - Министерство промышленности и энергетики Российской Федерации;

Минфин России - Министерство финансов Российской Федерации;

Минэкономики России - Министерство экономики Российской Федерации;

Минэкономразвития России - Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации;

Минюст России - Министерство юстиции Российской Федерации;

МНС России - Министерство Российской Федерации по налогам и сборам;

Рособоронзаказ - Федеральная служба по оборонному заказу;

Росстат - Федеральная служба государственной статистики;

Ространснадзор - Федеральная служба по надзору в сфере транспорта;

СВР России - Служба внешней разведки Российской Федерации;

ФАС России - Федеральная антимонопольная служба;

ФНС России - Федеральная налоговая служба;

ФСБ России - Федеральная служба безопасности Российской Федерации;

ФСИН России - Федеральная служба исполнения наказаний;

ФСО России - Федеральная служба охраны Российской Федерации;

ФСФР России - Федеральная служба по финансовым рынкам;

Росздрав - Федеральное агентство по здравоохранению и социальному развитию;

Роскультура - Федеральное агентство по культуре и кинематографии;

Рособоронпоставка - Федеральное агентство по поставкам вооружения, военной, специальной техники и материальных средств;

Госстандарт России - Комитет Российской Федерации по стандартизации, метрологии и сертификации.

Правовые акты

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг - Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о закупках товаров (работ) и услуг <1>, принят 31 мая 1994 г. в г. Нью-Йорке;

<1> СПС "КонсультантПлюс".

часть первая ГК РФ - Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

Закон 1994 г. о поставках продукции для федеральных государственных нужд - Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. N 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" <1>;

<1> СЗ РФ. 1994. N 34. Ст. 3540.

часть вторая ГК РФ - Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. N 14-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410.

УК РФ - Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954.

Закон о господдержке кинематографии - Федеральный закон от 22 августа 1996 г. N 126-ФЗ "О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации" <1>;

<1> СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4136.

УИК РФ - Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 8 января 1997 г. N 1-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1997. N 2. Ст. 198.

БК РФ - Бюджетный кодекс РФ от 31 июля 1998 г. N 145-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823.

часть первая НК РФ - Налоговый кодекс РФ (часть первая) от 31 июля 1998 г. N 146-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3824.

Закон 1999 г. о конкурсах на размещение заказов - Федеральный закон от 6 мая 1999 г. N 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" <1> (утратил силу);

<1> СЗ РФ. 1999. N 19. Ст. 2302.

часть вторая НК РФ - Налоговый кодекс РФ (часть вторая) от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340.

УПК РФ - Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. 1). Ст. 4921.

КоАП РФ - Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1.

АПК РФ - Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012.

ГПК РФ - Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532.

ГсК РФ - Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. N 190-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 16.

Закон 2006 г. N 19-ФЗ - Федеральный закон от 2 февраля 2006 г. N 19-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" <1>;

<1> СЗ РФ. 2006. N 6. Ст. 636.

Закон о защите конкуренции - Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" <1>;

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3434.

часть четвертая ГК РФ - Гражданский кодекс РФ (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ <1>;

<1> СЗ РФ. 2006. N 52 (ч. 1). Ст. 5496.

Закон 2007 г. N 53-ФЗ - Федеральный закон от 20 апреля 2007 г. N 53-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>;

<1> СЗ РФ. 2007. N 17. Ст. 1929.

Закон 2007 г. N 218-ФЗ - Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 218-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>;

<1> СЗ РФ. 2007. N 31. Ст. 4015.

Постановление Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 1 июля 1996 г. N 6/8 - Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" <1>;

<1> РГ. 1996. 13 августа. N 152.

Положение 1997 г. об организации закупки для государственных нужд - Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд, утв. Указом Президента РФ от 8 апреля 1997 г. N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" <1> (не действует);

<1> СЗ РФ. 1997. N 15. Ст. 1756.

письмо Минэкономразвития России от 25 мая 2006 г. - письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 25 мая 2006 г. N Д07-997 "О разъяснении отдельных положений Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" <1>;

<1> СПС "КонсультантПлюс".

письмо Минэкономразвития России от 2 мая 2007 г. - письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 2 мая 2007 г. N 6121-АШ/Д04 "О мерах по предупреждению неблагоприятных последствий от действий недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по государственным и муниципальным контрактам" <1> (также доведено письмом ФНС России от 6 июня 2007 г. N ВЕ-6-17/453@ <2>).

<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> СПС "КонсультантПлюс".

Источники правовых актов

БНА - Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти;

ВВАС - Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;

Ведомости СНД и ВС РФ - Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации;

Ведомости СНД и ВС СССР - Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР;

ВКС - Вестник Конституционного Суда Российской Федерации;

РГ - Российская газета;

СЗ РФ - Собрание законодательства Российской Федерации;

СПС - справочные правовые системы.

Иные сокращения

ЕГРИП - Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей;
ЕГРЮЛ - Единый государственный реестр юридических лиц;
МРОТ - установленный федеральным законом минимальный размер оплаты труда.

Список использованных правовых актов

Статьи Соглашения Международного валютного фонда, приняты 22 июля 1944 г. в г. Бреттон-Вудсе;

Статьи Соглашения Международного банка реконструкции и развития, приняты 27 декабря 1945 г. в г. Вашингтоне;

Статьи Соглашения Международной финансовой корпорации, вступили в силу 20 июля 1956 г.;

Соглашение об учреждении Европейского банка реконструкции и развития, заключено 29 мая 1990 г. в г. Париже;

Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о закупках товаров (работ) и услуг, принят 31 мая 1994 г. в г. Нью-Йорке;

Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.;

Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации";

Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации";

Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1997 г. N 3-ФКЗ "О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон "О Правительстве Российской Федерации";

Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках";

Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. N 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР";

Постановление Верховного Совета СССР от 26 марта 1991 г. N 2048-1 "О ратификации Соглашения об учреждении Европейского банка реконструкции и развития";

Закон РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле";

Постановление Верховного Совета РФ от 22 мая 1992 г. N 2815-1 "О вступлении Российской Федерации в Международный валютный фонд, Международный банк реконструкции и развития и Международную ассоциацию развития";

Закон РФ от 29 мая 1992 г. N 2872-1 "О залоге";

Закон РФ от 10 июля 1992 г. N 3266-1 "Об образовании";

Закон РФ от 9 октября 1992 г. N 3612-1 "Основы законодательства Российской Федерации о культуре";

Постановление Верховного Совета РФ от 22 декабря 1992 г. N 4187-1 "О вступлении Российской Федерации в члены Международной финансовой корпорации";

Закон РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей";

Закон РФ от 27 апреля 1993 г. N 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан";

Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных";

Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах";

Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы";

Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне";

Федеральный закон от 14 июня 1994 г. N 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания";

Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ;

Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. N 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд";

Федеральный закон от 21 декабря 1994 г. N 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера";

Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. N 79-ФЗ "О государственном материальном резерве";

Федеральный закон от 14 апреля 1995 г. N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации";

Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях";

Федеральный закон от 14 июня 1995 г. N 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации";

Федеральный закон от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации";

Федеральный закон от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях";

Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации";

Федеральный закон от 24 ноября 1995 г. N 181-ФЗ "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации";

Федеральный закон от 14 декабря 1995 г. N 197-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан";

Федеральный закон от 27 декабря 1995 г. N 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе";

Федеральный закон от 13 января 1996 г. N 12-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "Об образовании";

Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. N 14-ФЗ;

Федеральный закон от 26 мая 1996 г. N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации";

Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ;

Федеральный закон от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию";

Федеральный закон от 22 августа 1996 г. N 126-ФЗ "О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации";

Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 8 января 1997 г. N 1-ФЗ;

Федеральный закон от 26 февраля 1997 г. N 31-ФЗ "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации";

Федеральный закон от 6 октября 1997 г. N 131-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О государственной тайне";

Федеральный закон от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)";

Бюджетный кодекс РФ от 31 июля 1998 г. N 145-ФЗ;

Налоговый кодекс РФ (часть первая) от 31 июля 1998 г. N 146-ФЗ;

Федеральный закон от 4 января 1999 г. N 5-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в статью 33 Федерального закона "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации";

Федеральный закон от 31 марта 1999 г. N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации";

Федеральный закон от 4 мая 1999 г. N 95-ФЗ "О безвозмездной помощи (содействии) Российской Федерации и внесении изменений и дополнений в отдельные законодательные акты Российской Федерации о налогах и об установлении льгот по платежам в государственные внебюджетные фонды в связи с осуществлением безвозмездной помощи (содействия) Российской Федерации";

Федеральный закон от 6 мая 1999 г. N 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд";

Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 154-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации";

Федеральный закон от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации";

Федеральный закон от 22 октября 1999 г. N 185-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания";

Федеральный закон от 5 августа 2000 г. N 116-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Бюджетный кодекс Российской Федерации";

Налоговый кодекс РФ (часть вторая) от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ;

Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности";

Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц";

Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 134-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)";

Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ;

Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ;

Федеральный закон от 10 января 2002 г. N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи";

Федеральный закон от 21 марта 2002 г. N 31-ФЗ "О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц";

Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации";

Федеральный закон от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации";

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ;

Федеральный закон от 9 октября 2002 г. N 122-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках";

Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)";

Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ;

Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании";

Федеральный закон от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике";

Федеральный закон от 26 марта 2003 г. N 37-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в часть вторую Гражданского кодекса Российской Федерации";

Федеральный закон от 23 июня 2003 г. N 76-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц";

Федеральный закон от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи";

Федеральный закон от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации";

Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. N 153-ФЗ "О внесении изменения в статью 5 Закона Российской Федерации "О государственной тайне";

Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации";

Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности";

Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. N 169-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу законодательных актов РСФСР";

Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне";

Федеральный закон от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федеральных законов "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации";

Федеральный закон от 2 ноября 2004 г. N 127-ФЗ "О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации";

Федеральный закон от 28 декабря 2004 г. N 186-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации";

Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. N 190-ФЗ;

Федеральный закон от 2 июля 2005 г. N 80-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О лицензировании отдельных видов деятельности", Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях";

Федеральный закон от 2 июля 2005 г. N 83-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и в статью 49 Гражданского кодекса Российской Федерации";

Федеральный закон от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации о выборах и референдумах и иные законодательные акты Российской Федерации";

Федеральный закон от 31 декабря 2005 г. N 199-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием разграничения полномочий";

Федеральный закон от 31 декабря 2005 г. N 207-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

Федеральный закон от 2 февраля 2006 г. N 19-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 132-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О связи";

Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции";

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 137-ФЗ "О внесении изменений в часть первую и часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию налогового администрирования";

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 142-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации";

Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. N 175-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об автономных учреждениях", а также в целях уточнения правоспособности государственных и муниципальных учреждений";

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ;

Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации";

Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 232-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации";

Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. N 258-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием разграничения полномочий";

Федеральный закон от 20 апреля 2007 г. N 53-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и отдельные законодательные акты Российской Федерации";

Федеральный закон от 26 апреля 2007 г. N 63-ФЗ "О внесении изменений в Бюджетный кодекс Российской Федерации в части регулирования бюджетного процесса и приведении в соответствие с бюджетным законодательством Российской Федерации отдельных законодательных актов Российской Федерации";

Федеральный закон от 1 мая 2007 г. N 65-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О техническом регулировании";

Федеральный закон от 5 июня 2007 г. N 87-ФЗ "О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон "О прокуратуре Российской Федерации";

Федеральный закон от 6 июня 2007 г. N 91-ФЗ "О внесении изменений в статьи 103 и 141 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации и Закон Российской Федерации "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы";

Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 198-ФЗ "О федеральном бюджете на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов";

Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации";

Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 218-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и отдельные законодательные акты Российской Федерации";

Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 222-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" и статью 12 Федерального закона "Об оружии";

Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации";

Постановление Конституционного Суда РФ от 24 октября 1996 г. N 17-П по делу о проверке конституционности части первой статьи 2 Федерального закона от 7 марта 1996 года "О внесении изменений в Закон Российской Федерации "Об акцизах";

Определение Конституционного Суда РФ от 22 апреля 2004 г. N 213-О по жалобе общественного благотворительного учреждения "Институт общественных проблем "Единая Европа" на нарушение конституционных прав и свобод статьями 255 и 258 Гражданского

процессуального кодекса Российской Федерации и статьями 2 и 5 Закона Российской Федерации "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан";

Определение Конституционного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 367-О об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью "Владимир и Ольга" на нарушение конституционных прав и свобод частью 1 статьи 52 и частью 4 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации;

Определение Конституционного Суда РФ от 20 декабря 2005 г. N 515-О об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Лошанкова Вячеслава Александровича на нарушение его конституционных прав положением статьи 4 Федерального закона "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания";

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации";

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации";

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации";

Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 июня 2006 г. N 24 "О применении к государственным (муниципальным) учреждениям пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" и статьи 71 Бюджетного кодекса Российской Федерации";

информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 2005 г. N 101 "Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства";

письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 19 июля 2006 г. N С1-7/ОКУ-788 "О применении пункта 3 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ";

Определение Верховного Суда РФ от 18 апреля 2007 г. N 49-Г07-8;

Определение Верховного Суда РФ от 25 апреля 2007 г. N 67-Г07-1;

Указ Президента РФ от 30 ноября 1995 г. N 1203 "Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне";

Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти";

Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 "Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера";

Указ Президента РФ от 8 апреля 1997 г. N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд";

Указ Президента РФ от 25 июня 1997 г. N 630 "Об установлении звания "Поставщик продукции для государственных нужд России";

Указ Президента РФ от 13 августа 1998 г. N 963 "О внесении изменения в Указ Президента Российской Федерации от 23 мая 1996 г. N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти";

Указ Президента РФ от 7 августа 2004 г. N 1013 "Вопросы Федеральной службы охраны Российской Федерации";

Указ Президента РФ от 21 января 2005 г. N 56с "Вопросы Федеральной службы по оборонному заказу";

Указ Президента РФ от 23 сентября 2005 г. N 1111 "О внесении изменения в перечень сведений конфиденциального характера, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 г. N 188";

Указ Президента РФ от 5 февраля 2007 г. N 119 "О Федеральном агентстве по поставкам вооружения, военной, специальной техники и материальных средств";

Послание Президента РФ Федеральному Собранию РФ в 2001 г. "Не будет ни революций, ни контрреволюций";

Послание Президента РФ Федеральному Собранию РФ в 2002 г. "России надо быть сильной и конкурентоспособной";

Бюджетное послание Президента РФ Федеральному Собранию РФ от 30 мая 2006 г. "О бюджетной политике в 2007 году";

распоряжение Администрации Президента РФ и Аппарата Правительства РФ от 6 августа 2004 г. N 1363/1001 "О Перечне полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти";

Постановление Правительства РСФСР от 24 декабря 1991 г. N 62 "Об утверждении перечней федеральных дорог в РСФСР";

Постановление Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. N 1233 "Об утверждении Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти";

Постановление Правительства РФ от 26 июня 1995 г. N 594 "О реализации Федерального закона "О поставках продукции для федеральных государственных нужд";

Постановление Правительства РФ от 26 июня 1995 г. N 608 "О сертификации средств защиты информации";

Постановление Правительства РФ от 26 мая 1997 г. N 628 "Об утверждении Порядка проведения торгов (конкурса) на размещение государственного оборонного заказа на поставку продовольственных товаров для военных и приравненных к ним спецпотребителей";

Постановление Правительства РФ от 13 августа 1997 г. N 1009 "Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации";

Постановление Правительства РФ от 25 августа 1997 г. N 1062 "Об утверждении Положения о звании "Поставщик продукции для государственных нужд России";

Постановление Правительства РФ от 5 февраля 1998 г. N 162 "Об утверждении Правил поставки газа в Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 12 февраля 1999 г. N 167 "Об утверждении Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438 "О Едином государственном реестре юридических лиц";

Постановление Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630 "О Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, правилах хранения в Единых государственных реестрах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей документов (сведений) и передачи их на постоянное хранение в государственные архивы, а также о внесении изменений и дополнений в Постановления Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 г. N 438 и 439";

Постановление Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей";

Постановление Правительства РФ от 17 июня 2004 г. N 289 "О Министерстве культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 26 июня 2004 г. N 311 "Об утверждении Положения о Министерстве информационных технологий и связи Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе";

Постановление Правительства РФ от 27 августа 2004 г. N 443 "Об утверждении Положения о Министерстве экономического развития и торговли Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 28 января 2005 г. N 43 "О порядке работы с проектами, реализуемыми Российской Федерацией при участии международных финансовых организаций";

Постановление Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. N 94 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд";

Постановление Правительства РФ от 22 февраля 2006 г. N 103 "Об утверждении Правил подготовки и использования ресурсов единой сети электросвязи Российской Федерации в целях обеспечения функционирования сетей связи специального назначения";

Постановление Правительства РФ от 3 марта 2006 г. N 117 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов";

Постановление Правительства РФ от 13 июня 2006 г. N 369 "Об установлении запретов и ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства";

Постановление Правительства РФ от 7 июля 2006 г. N 418 "О некоторых мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 13 октября 2004 г. N 1313 "Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации";

Постановление Правительства РФ от 31 августа 2006 г. N 530 "Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики";

Постановление Правительства РФ от 27 октября 2006 г. N 631 "Об утверждении Положения о взаимодействии государственных и муниципальных заказчиков, органов, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, при проведении совместных торгов";

Постановление Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 642 "О перечне товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, и их предельных ценах (ценах лотов)";

Постановление Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 656 "Об утверждении Правил определения начальной цены государственного контракта при размещении государственного оборонного заказа путем проведения торгов, а также цены государственного контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)";

Постановление Правительства РФ от 30 ноября 2006 г. N 734 "О предоставлении преимуществ учреждениям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов, участвующим в размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2006 г. N 807 "Об утверждении Положения о ведении реестров государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов, и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования официальным сайтом в сети Интернет, на котором размещаются указанные реестры";

Постановление Правительства РФ от 28 декабря 2006 г. N 813 "О дополнительных требованиях к участникам размещения заказов для нужд обороны страны и безопасности государства";

Постановление Правительства РФ от 8 февраля 2007 г. N 83 "О внесении изменений в Положение о Федеральной антимонопольной службе";

Постановление Правительства РФ от 10 марта 2007 г. N 147 "Об утверждении Положения о пользовании официальными сайтами в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами";

Постановление Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 292 "Об утверждении Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков";

Постановление Правительства РФ от 5 июня 2007 г. N 350 "Об организации мероприятий по закупке и поставке нефти и нефтепродуктов через товарные биржи";

Постановление Правительства РФ от 6 июня 2007 г. N 354 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия";

Постановление Правительства РФ от 31 июля 2007 г. N 491 "Об утверждении Положения о ведении реестра государственных или муниципальных контрактов, в которые включаются сведения, касающиеся размещения заказов и составляющие государственную тайну";

Постановление Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 647 "О внесении изменений в Положение о взаимодействии государственных и муниципальных заказчиков, органов, уполномоченных на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, при проведении совместных торгов";

Постановление Правительства РФ от 5 октября 2007 г. N 648 "О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 4 ноября 2006 г. N 642";

распоряжение Правительства РФ от 12 августа 2004 г. N 1040-р "О проекте Федерального закона "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

распоряжение Правительства РФ от 14 февраля 2006 г. N 202-р "Об официальном печатном издании Российской Федерации, осуществляющем опубликование информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для федеральных государственных нужд, бюллетене "Конкурсные торги";

распоряжение Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. N 229-р "Об официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд";

распоряжение Правительства РФ от 27 февраля 2006 г. N 261-р "Об утверждении Перечня товаров, работ и услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера";

распоряжение Правительства РФ от 15 мая 2007 г. N 609-р "О перечне товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона";

Постановление Комитета РФ по стандартизации, метрологии и сертификации от 6 августа 1993 г. N 17 "Об утверждении Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг";

Приказ Министерства экономики РФ от 15 декабря 1997 г. N 172 "Об организации в Минэкономики России работы по выполнению Постановления Правительства Российской Федерации от 25 августа 1997 г. N 1062 "Об утверждении Положения о звании "Поставщик продукции для государственных нужд России";

Приказ Министерства юстиции РФ от 14 июля 1999 г. N 217 "Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации";

Приказ Министерства РФ по налогам и сборам от 3 марта 2004 г. N БГ-3-09/178 "Об утверждении Порядка и условий присвоения, применения, а также изменения идентификационного номера налогоплательщика и форм документов, используемых при постановке на учет, снятии с учета юридических и физических лиц";

Приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций РФ от 27 сентября 2004 г. N 60 "Об утверждении Положения о национальном фильме";

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 19 ноября 2004 г. N 180 "О перечне должностных лиц территориальных органов Федеральной антимонопольной службы (ФАС России), управомоченных составлять протокол об административном правонарушении";

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 5 мая 2005 г. N 85 "О перечне должностных лиц центрального аппарата Федеральной антимонопольной службы (ФАС России), управомоченных составлять протоколы об административных правонарушениях";

Приказ Федеральной налоговой службы от 4 апреля 2005 г. N САЭ-3-01/138@ "Об утверждении форм по сверке расчетов по налогам, сборам, взносам, информированию налогоплательщиков о состоянии расчетов по налогам, сборам, взносам и методических указаний по их заполнению";

Приказ Федеральной налоговой службы от 23 мая 2005 г. N ММ-3-19/206@ "Об утверждении Справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций и Методических указаний по ее заполнению";

Приказ Федерального казначейства от 7 сентября 2005 г. N 17н "Об утверждении Порядка открытия и ведения территориальными органами Федерального казначейства лицевых счетов для учета операций со средствами, поступающими во временное распоряжение федеральных учреждений в соответствии с законодательством Российской Федерации";

Приказ Министерства экономического развития и торговли РФ от 3 мая 2006 г. N 124 "Об утверждении Порядка согласования проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, возможности заключения государственного или муниципального контракта с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком)";

Приказ Федеральной службы по надзору в сфере транспорта от 4 августа 2006 г. N ВС-244фс "О комиссии Федеральной службы по надзору в сфере транспорта по проведению конкурсов, аукционов, запросов котировок цен на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд";

Приказ Министерства экономического развития и торговли РФ от 30 октября 2006 г. N 347 "Об утверждении Положения о Департаменте стратегии социально-экономических реформ Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации";

Приказ Федеральной службы по оборонному заказу от 7 ноября 2006 г. N 321 "О должностных лицах Федеральной службы по оборонному заказу, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях";

Приказ Федеральной налоговой службы от 9 ноября 2006 г. N САЭ-3-09/778@ "Об утверждении форм, рекомендуемых налогоплательщикам для сообщения сведений, предусмотренных пунктом 2 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации";

Постановление Федеральной службы государственной статистики от 20 ноября 2006 г. N 69 "Об утверждении Порядка заполнения и представления унифицированных форм федерального государственного статистического наблюдения: N П-1 "Сведения о производстве и отгрузке товаров и услуг", N П-2 "Сведения об инвестициях", N П-3 "Сведения о финансовом состоянии

организации", N П-4 "Сведения о численности, заработной плате и движении работников", N П-5 (м) "Основные сведения о деятельности организации";

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 15 декабря 2006 г. N 325 "О внесении изменений в Приказ ФАС России от 19.11.2004 N 180 "О перечне должностных лиц территориальных органов Федеральной антимонопольной службы (ФАС России), управомоченных составлять протокол об административном правонарушении";

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 15 декабря 2006 г. N 326 "О внесении изменений в Приказ ФАС России от 05.05.2005 N 85 "О перечне должностных лиц центрального аппарата Федеральной антимонопольной службы (ФАС России), управомоченных составлять протоколы об административных правонарушениях";

Приказ Федерального дорожного агентства от 17 января 2007 г. N 4 "О наделении подведомственных федеральному дорожному агентству федеральных государственных учреждений полномочиями по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств";

Приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций РФ от 26 февраля 2007 г. N 183 "О внесении изменений в Приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации от 27 сентября 2004 г. N 60 "Об утверждении Положения о национальном фильме";

Приказ Министерства финансов РФ от 28 мая 2007 г. N 47н "Об утверждении Административного регламента Федерального казначейства по исполнению государственной функции по ведению реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов";

Приказ Федеральной службы по оборонному заказу от 30 мая 2007 г. N 212 "О внесении изменений в Приказ Федеральной службы по оборонному заказу от 7 ноября 2006 г. N 321 "О должностных лицах Федеральной службы по оборонному заказу, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях";

указание Центрального банка РФ от 20 июня 2007 г. N 1843-У "О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходовании наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя";

письмо Министерства экономики РФ от 2 июня 2000 г. N АС-751/4-605 "О "Методических рекомендациях по оценке эффективности проведения конкурсов на размещение заказов на поставки товаров для государственных нужд" и "Методических рекомендациях по балльной оценке конкурсных заявок и квалификации поставщиков, участвующих в конкурсах на размещение заказов на поставки товаров для государственных нужд";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 26 апреля 2005 г. N 5713-АШ/Д07 "О порядке проведения закрытых конкурсов на размещение заказов на поставку товаров (работ, услуг)";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 5 сентября 2005 г. N 13785-АШ/Д07 "О размещении заказов на закупки товаров, работ, услуг для государственных нужд на 2006 год";

письмо Федерального казначейства от 6 февраля 2006 г. N 42-7.1-15/5.2-51 "Об открытии федеральным учреждениям лицевых счетов для учета средств, поступающих во временное распоряжение федеральных учреждений в соответствии с законодательством Российской Федерации";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 7 апреля 2006 г. N 4711-АШ/Д07 "О ведении реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 25 мая 2006 г. N Д07-997 "О разъяснении отдельных положений Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

письмо Федеральной налоговой службы от 6 июля 2006 г. N ШТ-6-19/680@ "О выдаче справки об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, налоговых санкций";

письмо Министерства финансов РФ от 6 апреля 2007 г. N 02-13-10/833;

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ, Министерства финансов РФ и Федерального казначейства от 29 декабря 2006 г. N 19995-АШ/Д04/02-14-10/4055/42-7.1-15/1.3-537 "О ведении реестра государственных контрактов";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 26 декабря 2006 г. N Д04-4764 "О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ";

письмо Федеральной налоговой службы от 30 января 2007 г. N ГИ-6-17/51@ "О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 10 апреля 2007 г. N Д04-1322;

письмо Федерального казначейства от 20 апреля 2007 г. N 42-7.1-15/9.1-142 "О направлении письма Минэкономразвития России по вопросу размещения заказа на аренду объектов недвижимости";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 2 мая 2007 г. N 6121-АШ/Д04 "О мерах по предупреждению неблагоприятных последствий от действий недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по государственным и муниципальным контрактам";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 3 мая 2007 г. N Д04-1667 "По вопросу разъяснений, связанных с применением Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ";

письмо Федерального казначейства от 15 мая 2007 г. N 42-7.1-15/9.1-165 "О направлении запроса Управления Федерального казначейства по Московской области от 01.03.2007 N 04-07/1643 и письма Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 03.05.2007 N 04-07/1643";

письмо Федерального казначейства от 15 мая 2007 г. N 42-7.1-15/1.5-166 "О приеме сведений о государственном контракте";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 24 мая 2007 г. N 7349-АШ/Д04 "О применении законодательства о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд в части ведения реестра контрактов";

письмо Федеральной налоговой службы от 6 июня 2007 г. N ВЕ-6-17/453@ "О направлении письма Минэкономразвития от 02.05.2007 N 6121-АШ/Д04";

телеграмма Центрального банка РФ от 18 июня 2007 г. N 1839-У "О процентной ставке рефинансирования, установленной с 19 июня 2007 года";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 18 июля 2007 г. N 10573-АШ/Д04 "О применении законодательства о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд в части ведения реестра контрактов";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 8 августа 2007 г. N 11812-КА/Д04 "О порядке применения процедур размещения заказов для государственных и муниципальных нужд";

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 27 августа 2007 г. N 267 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 18 сентября 2007 г. N 14026-АП/Д04;

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 2 октября 2007 г. N 14902-АП/Д04 "О разъяснении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ применительно к отношениям, связанным с арендой имущества";

письмо Министерства экономического развития и торговли РФ от 24 октября 2007 г. N 16237-АП/Д04 "О применении норм Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в ситуациях, связанных с неисполнением поставщиками (исполнителями, подрядчиками) своих обязательств по государственным и муниципальным контрактам".

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение
Глава 1. Общие положения
Статья 1. Предмет и цели регулирования настоящего Федерального закона
Статья 2. Законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты Российской Федерации о размещении заказов
Статья 3. Государственные нужды и муниципальные нужды
Статья 4. Государственные заказчики и муниципальные заказчики
Статья 5. Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд
Статья 6. Специализированная организация
Статья 7. Комиссии по размещению заказов
Статья 8. Участники размещения заказов
Статья 9. Государственный или муниципальный контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд
Статья 10. Способы размещения заказа
Статья 11. Требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов
Статья 12. Условия допуска к участию в торгах
Статья 13. Национальный режим в отношении товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами
Статья 14. Участие учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы, организаций инвалидов в размещении заказов
Статья 15. Особенности участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказа
Статья 16. Информационное обеспечение размещения заказов
Статья 16.1. Организация, оказывающая услуги по обслуживанию и обеспечению функционирования официального сайта
Статья 17. Контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов
Статья 17.1. Обязанность представления информации в органы, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов
Статья 17.2. Обязанность органов, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов, по соблюдению государственной, коммерческой, служебной, иной охраняемой законом тайны
Статья 18. Реестры государственных или муниципальных контрактов, заключенных по итогам размещения заказов
Статья 19. Реестр недобросовестных поставщиков
Глава 2. Размещение заказа путем проведения конкурса
Статья 20. Конкурс на право заключить государственный или муниципальный контракт
Статья 21. Извещение о проведении открытого конкурса
Статья 22. Содержание конкурсной документации
Статья 23. Порядок предоставления конкурсной документации
Статья 24. Разъяснение положений конкурсной документации и внесение в нее изменений
Статья 25. Порядок подачи заявок на участие в конкурсе
Статья 26. Порядок вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе
Статья 27. Порядок рассмотрения заявок на участие в конкурсе
Статья 28. Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе
Статья 29. Заключение государственного или муниципального контракта по результатам проведения конкурса
Статья 30. Особенности проведения закрытого конкурса
Статья 31. Последствия признания конкурса несостоявшимся
Глава 2.1. Особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма
Статья 31.1. Особенности размещения заказа путем проведения открытого конкурса на право заключить государственный или муниципальный контракт на создание произведения литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма
Статья 31.2. Извещение о проведении открытого конкурса
Статья 31.3. Содержание конкурсной документации при проведении открытого конкурса

Статья 31.4. Особенности подачи заявок на участие в открытом конкурсе
Статья 31.5. Особенности вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и особенности рассмотрения таких заявок и предоставленных проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения
Статья 31.6. Особенности оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, предоставленных проектов произведений литературы или искусства, кинопроектов, демонстрации части исполнения
Статья 31.7. Последствия признания открытого конкурса несостоявшимся
Глава 3. Размещение заказа путем проведения аукциона
Статья 32. Аукцион на право заключить государственный или муниципальный контракт
Статья 33. Извещение о проведении открытого аукциона
Статья 34. Документация об аукционе
Статья 35. Порядок подачи заявок на участие в аукционе
Статья 36. Порядок рассмотрения заявок на участие в аукционе
Статья 37. Порядок проведения аукциона
Статья 38. Заключение государственного или муниципального контракта по результатам аукциона
Статья 39. Особенности проведения закрытого аукциона
Статья 40. Последствия признания аукциона несостоявшимся
Статья 41. Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме
Глава 4. Размещение заказов путем запроса котировок
Статья 42. Запрос котировок
Статья 43. Требования, предъявляемые к запросу котировок
Статья 44. Требования, предъявляемые к котировочной заявке
Статья 45. Порядок проведения запроса котировок
Статья 46. Порядок подачи котировочных заявок
Статья 47. Рассмотрение и оценка котировочных заявок
Глава 5. Размещение заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера
Статья 48. Цель предварительного отбора участников размещения заказа
Статья 49. Извещение о проведении предварительного отбора
Статья 50. Требования к участнику размещения заказа для участия в предварительном отборе
Статья 51. Порядок представления заявок на участие в предварительном отборе
Статья 52. Порядок проведения предварительного отбора
Статья 53. Особенности размещения заказа путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера
Статья 54. Рассмотрение и оценка котировочных заявок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера
Глава 6. Размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
Статья 55. Случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)
Статья 55.1. Особенности размещения заказа на оказание услуг связи для нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка у единственного исполнителя
Глава 7. Размещение заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах
Статья 56. Размещение заказов на поставки биржевых товаров для государственных или муниципальных нужд на товарных биржах
Глава 8. Обеспечение защиты прав и законных интересов участников размещения заказов
Статья 57. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии
Статья 58. Содержание жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии
Статья 59. Возвращение жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии

Статья 60. Рассмотрение жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии по существу
Статья 61. Отзыв жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии
Статья 62. Ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов
Глава 9. Вступление в силу настоящего Федерального закона и переходные положения
Статья 63. Вступление в силу настоящего Федерального закона
Статья 64. Действие настоящего Федерального закона во времени
Статья 65. Переходные положения
Список сокращений
Правовые акты
Источники правовых актов
Иные сокращения
Список использованных правовых актов

THE BOOK IS MADE BY
AXL-ROSE
AXL-ROSE@YA.RU