

Письмо ФАС России от 29.10.2010 № АЦ/37480 о разъяснении Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о размещении заказов) в части размещения заказов у субъектов малого предпринимательства, а также в части включения в документацию о торгах, извещение о запросе котировок указания на товарные знаки, знаки обслуживания.

1. В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о размещении заказов государственные заказчики и муниципальные заказчики обязаны осуществлять размещение заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем десять и не более чем двадцать процентов общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством Российской Федерации, путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказа являются такие субъекты.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 марта 2009 г. № 237 «Об установлении начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд у субъектов малого предпринимательства и внесении изменений в перечень товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства» установлен перечень товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства (далее – Перечень).

Объем товаров (работ, услуг), размещение на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) не учитывается в общем годовом объеме, исходя из которого определяется объем товаров (работ, услуг), подлежащих размещению у субъектов малого предпринимательства.

Также ФАС России сообщает, что в случае, если годовой объем поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, подлежащий размещению у субъектов малого предпринимательства, составляет менее установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке (ста тысяч рублей), государственные и муниципальные заказчики не обязаны осуществлять процедуры, предусмотренные статьей 15 Закона о размещении заказов при условии, что данные заказчики не осуществляют размещение заказа путем проведения торгов, запроса котировок. В случае, если такие заказчики осуществляют размещение заказа путем проведения торгов, запроса котировок, следовательно, соблюдение требований статьи 15 Закона о размещении заказов является обязательным.

2. Согласно статье 12 Бюджетного кодекса Российской Федерации финансовый год соответствует календарному году и длится с 1 января по 31 декабря, в связи с чем заказчики при определении общей суммы начальных (максимальных) цен размещаемых заказов, подлежащих у субъектов малого предпринимательства, обязаны включать в указанную сумму начальные (максимальные) цены заказов,

размещаемых в период с 1 января по 31 декабря текущего года.

Кроме того, при определении объема средств, подлежащих размещению у субъектов малого предпринимательства, заказчик рассчитывает из объема средств, подлежащих размещению у субъектов малого предпринимательства, исходя из общей суммы средств, первоначально выделенных на закупку товаров, работ, услуг, входящих в Перечень, без учета экономии бюджетных средств, полученной после проведения торгов.

3. В соответствии с частью 1.1 статьи 15 Закона о размещении заказов начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд у субъектов малого предпринимательства не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), установленную Правительством Российской Федерации.

Таким образом, размещение заказчиком государственных (муниципальных) заказов, начальная (максимальная) цена которых превышает 15 миллионов рублей, если при этом у субъектов малого предпринимательства таким заказчиком размещается менее 10 % годового объема товаров, работ, услуг, входящих в Перечень, является нарушением положения статьи 15 Закона о размещении заказов, в связи с чем заказчик подлежит административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с письмом ФАС России от 19 октября 2009 г. № ИА/4004-ПР «О применении частей 11, 12 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» по итогам 2009 года ФАС России будет осуществлена проверка по соблюдению заказчиками части 1 статьи 15 Закона о размещении заказов. В случае несоблюдения заказчиками указанной нормы ФАС России будет обязан привлечь виновных лиц к административной ответственности.

5. В соответствии с Административным регламентом Федерального казначейства по исполнению государственной функции по ведению реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов, утвержденным приказом Министерством финансов Российской Федерации от 7 июля 2010 г. № 68н, функции по ведению реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов исполняет Федеральное казначейство Российской Федерации

На основании изложенного, по вопросу увеличения сроков представления сведений в реестр контрактов до 5 рабочих дней, а также по вопросу направления заказчиками недостоверных сведений в реестр контрактов, ФАС России рекомендует обратиться в соответствующий орган исполнительной власти.

6. В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о размещении заказов государственный контракт и муниципальный контракт заключаются в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона. Согласно части 1 статьи 433 Гражданского кодекса Российской Федерации договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Согласно части 2 статьи 434 Гражданского кодекса Российской Федерации договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, в том числе подписанного сторонами. При этом подписание сторонами договора свидетельствует о согласии сторон с условиями договора, в том числе с датой его заключения.

Таким образом, датой заключения государственного или муниципального контракта на бумажном носителе является дата, указанная в государственном

(муниципальном) контракте, который подписан сторонами.

Одновременно ФАС России сообщает, что согласно части 8 статьи 41.12 Закона о размещении заказов государственный или муниципальный контракт при проведении открытого аукциона в электронной форме считается заключенным с момента направления оператором электронной площадки участнику открытого аукциона в электронной форме контракта в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

7. Согласно части 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях включение должностным лицом государственного или муниципального заказчика, должностным лицом уполномоченного органа в конкурсную документацию, документацию об аукционе или извещение о проведении запроса котировок указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требований к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Однако, документация о торгах может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в документации о торгах на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми заказчиком 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.

Таким образом, в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, включение в документацию о торгах указание на товарные знаки будет соответствовать требованиям части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов.