

1. В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 г. № 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" 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.

2. Поскольку договоры на авторский надзор и на строительство здания и сооружений музея, заключенные соответственно 01.05.2000 г. и 01.02.2000 г., то есть до вступления в силу Закона о размещении заказа, являются долгосрочными, и сметная стоимость строительства не изменилась, ФАС России считает возможным продолжение строительства по ранее заключенным договорам до выполнения сторонами своих обязательств.

3. Из обращения следует, что государственный контракт на обеспечение средствами защиты населения, проживающего в зоне защитных мероприятий по хранению и уничтожению химического оружия между Роспромом и ОАО "ЭХМЗ" заключен 17.02.2006. Следовательно, отношения сторон по реализации данного контракта регулируются нормами 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 соответствии с пунктом 5 статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении государственного контракта изменение условий контракта по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Исходя из изложенного, заключение дополнительного соглашения к государственному контракту от 17.02.2006 г. № ЦР/06/2090/УЗО/К в части уменьшения объема поставляемой продукции неправомерно, и не может быть согласовано ФАС России.

4. ФАС России рассмотрел обращение МИД России о даче разъяснений положений Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в части необходимости проведения нового конкурса по выбору Управляющей компании по реализации инвестиционного проекта строительства нового учебного корпуса МИТЭК МГИМО(У) МИД России, и сообщает.

В 2004 году Московским государственным институтом международных отношений (Университетом) Министерства иностранных дел Российской Федерации (далее - МГИМО(У) МИД России) был проведён открытый конкурс по выбору Управляющей компании по реализации инвестиционного проекта строительства нового учебного корпуса МИТЭК МГИМО(У) МИД России по адресу: г. Москва, пр. Вернадского, вл. 76. Сумма государственного контракта по данному конкурсу составляла 942 012 500 рублей. Победителем было признано Государственное предприятие "Внешнеэкономическое объединение "Внешстройимпорт".

Согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 05.12.2005 г. № 2114 и от 07.02.2006 г. № 140-р открыто бюджетное финансирование строительства нового корпуса МГИМО(У) МИД России для размещения Европейского учебного Института/Колледжа по адресу: г. Москва, пр. Вернадского, вл. 76. Сумма государственных капитальных вложений на 2006 г. составляет 132 000 000 рублей. В связи с тем, что в проект на строительства Учебного корпуса Российского

Европейского Колледжа МГИМО(У) МИД России и проектно - сметную документацию внесены изменения, а также изменение суммы государственных капиталовложений, ФАС России считает необходимым проведение нового конкурса по выбору генерального подрядчика в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

5. В связи с тем, что Институт победил в конкурсе на размещение государственного контракта и заключил контракт в качестве исполнителя на выполнение научно - исследовательских и опытно - конструкторских работ, действие закона о размещении заказов на Институт в данном конкретном случае распространяется только как на поставщика (исполнителя, подрядчика). Таким образом, привлечение Институту субподрядчиков на выполнение данного контракта осуществляется не по процедурам Закона о размещении заказов.

6. Данные запасные части и электрооборудование являются предметом Государственного оборонного заказа.

Постановлением Правительства РФ от 20.02.2006 г. № 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" ФАС России назначен 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. Полномочия по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу осуществляются Рособоронзаказом в соответствии с указом Президента Российской Федерации от 21.01.2005 г. № 56с.

Таким образом, обращение ГУ Уральское окружное управление материально-технического и военного снабжения МВД России направляется в Рособоронзаказ для рассмотрения по принадлежности.

7. ФАС России рассмотрел представленное ЗАО "ДИАМАНТ" обращение с просьбой выдать справку о том, что ЗАО "ДИАМАНТ" не находится в реестре недобросовестных поставщиков, и сообщает.

На основании части 11 статьи 19 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о размещении заказов) порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации. Указанное постановление Правительства Российской Федерации до настоящего времени не принято и, соответственно, реестр недобросовестных поставщиков в настоящее время на федеральном уровне не ведется.

На основании изложенного ФАС России отказывает ЗАО "ДИАМАНТ" в выдаче справки об отсутствии последнего в реестре недобросовестных поставщиков. ФАС России также сообщает, что в соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о размещении заказов до установления Правительством Российской Федерации порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации вправе вести реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, ФАС России обращает внимание ЗАО "ДИАМАНТ" на положение части

6 статьи 11 Закона о размещении заказов, в соответствии с которым проверка соответствия участников размещения заказа требованию об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа осуществляется заказчиком, уполномоченным органом, конкурсной или аукционной комиссией. При этом заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие такому требованию.

8. Законом о размещении заказов не предусмотрено право органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов, производить замену контрагента по государственному контракту.

ФАС России также сообщает, что на основании статьи 5 Закона о размещении заказов действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд являются размещением заказов, которое производится в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов. Таким образом, заключение дополнительного соглашения с ООО "НИИЭМИ" без использования процедур открытых торгов противоречит порядку размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, предусмотренному Законом о размещении заказов. На основании изложенного ФАС России считает неправомерным размещение заказа без проведения процедуры торгов.

Также ФАС России обращает внимание Федерального агентства по науке и инновациям на возможность расторжения контракта в связи с ненадлежащим исполнением государственного контракта, и заключения нового с использованием процедуры открытых торгов.

9. ФАС России сообщает, что в соответствии с частью 1 статьи 64 Закона о размещении заказов указанный Федеральный 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. 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 о размещении заказов, указанный Федеральный закон применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после его вступления в силу.

На основании части 6 статьи 9 Закона о размещении заказов по предложению заказчика в конкурсной документации может быть предусмотрено право заказчика при исполнении контракта в одностороннем порядке изменить объем всех предусмотренных контрактом работ, услуг не более чем на пять процентов такого объема в случае выявления потребности в дополнительных работах, услугах, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, услугами, предусмотренными контрактом, или при прекращении потребности в предусмотренной контрактом части работ, услуг. При этом по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) заказчик вправе изменить цену контракта пропорционально объему указанных дополнительных работ, услуг или объему указанной части работ, услуг, но не более чем на пять процентов такой цены.

На основании изложенного ФАС России сообщает, что изменение цены контракта, в том числе на основании внесения изменений и дополнений в него возможно в пределах установленного частью 6 статьи 9 Закона о размещении заказов лимита.

Кроме того, ФАС России сообщает, что изменение условий государственного контракта путем увеличения стоимости заказываемых товаров (работ, услуг) после вступления в силу Закона о размещении заказов производится в соответствии с положениями указанного Федерального закона.

ФАС России считает правомерным увеличение стоимости государственного контракта в случае, если государственный контракт №1 от 17.10.05г. включает положение о возможности увеличения стоимости Государственного контракта пропорционально объему дополнительных работ, услуг и если такое увеличение стоимости (увеличение цены) не превышает 5% цены контракта.

10. В соответствии с частью 2 статьи 42 Бюджетного Кодекса Российской Федерации, доходы бюджетного учреждения, полученные от предпринимательской и иной деятельности, приносящей доход, после уплаты налогов и сборов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах, в полном объеме учитываются в смете доходов и расходов бюджетного учреждения и отражаются в доходах соответствующего бюджета как доходы от использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, либо как доходы от оказания платных услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 161 Бюджетного Кодекса бюджетное учреждение - организация, созданная органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления для осуществления управленческих, социально-культурных, научно-технических или иных функций некоммерческого характера, деятельность, которой финансируется из соответствующего бюджета или бюджета государственного внебюджетного фонда на основе сметы доходов и расходов.

Таким образом, ФАС России считает, что средства, полученные от уставной коммерческой деятельности учреждения учитываются в смете расходов и доходов учреждения и при использовании данных средств необходимо руководствоваться Законом о размещении заказов.

11. ФАС России сообщает, что в соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о размещении заказов, данный закон не применяется в случаях размещения заказов, если товары, работы, услуги поставляются, выполняются, оказываются на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке. Согласно указанию Центрального банка Российской Федерации от 14.11.2001 № 1050-У "Об установлении предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке" предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке составляет 60 тысяч рублей.

В Законе о размещении заказов прямо не урегулированы случаи допустимости размещения таких заказов в течение определенного периода времени. Отсутствие прямого законодательного регулирования данной ситуации может привести к злоупотреблениям со стороны заказчиков в части преднамеренного дробления заказов.

Вместе с тем целями Закона о размещении заказов являются эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов. Так, например, в целях недопущения аналогичных злоупотреблений при размещении заказов путем запроса котировок в части 3 статьи 42 Закона о размещении заказов установлен запрет размещения путем запроса котировок

заказа на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму более чем 250 тысяч рублей, подлежащую уплате в течение квартала.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) и Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Исходя из положений части 1 статьи 6 ГК РФ в случаях, когда гражданско-правовые отношения прямо не урегулированы законодательством, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

По мнению ФАС России, для предусмотренных частью 2 статьи 1 Закона о размещении заказов отношений следует применить аналогию закона, установленную частью 3 статьи 42 Закона о размещении заказов, поскольку данная норма регулирует сходные гражданско-правовые отношения. То есть заказчик, уполномоченный орган не вправе осуществлять размещение заказов на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму более чем 60 тысяч рублей, подлежащую уплате в течение квартала.

Также ФАС России обращает внимание, что в действиях заказчика, уполномоченного органа по размещению заказов на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг, на суммы, не превышающие 60 тысяч рублей, совершенных чаще, чем раз в квартал и без использования процедур, предусмотренных Законом о размещении заказов, могут содержать признаки нарушения статьи 7 Закона РСФСР от 22.03.91 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" в части предоставления органом государственной власти необоснованных льгот и преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту.

Кроме того, статьей 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за размещение заказов на одноименные товары, работы, услуги без заключения государственного или муниципального контракта.

Одновременно ФАС России обращает внимание, что положения части 2 статьи 1 Закона о размещении заказов не исключают право заказчика осуществлять размещение заказов на сумму, не превышающую 60 тысяч рублей, с использованием процедур торгов или запроса котировок, предусмотренных Законом о размещении заказов.

12. ФАС России сообщает, в соответствии с разъяснениями Минэкономразвития России (письмо № Д07-782 от 25.04.2006), при отнесении товаров к одноименным следует руководствоваться ГОСТ Р 51303-99 "Торговля, Термины и определения" постановлением Госкомстата России от 25.03.2002 № 23 "Об утверждении "Основных положений о порядке наблюдения за потребительскими ценами и тарифами на товары и платные услуги, оказанные населению, и определения индекса потребительских цен", из которых следует, что под одноименными понимаются аналогичные по техническим и функциональным характеристикам товары, работы, услуги определенного вида, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (детальями), не влияющими на качество и их основные потребительские качества, и которые являются однородными по своему потребительскому назначению.

13. ФГУ "Центр ветеринарии" просит ФАС России провести регистрацию Контракта в соответствии со статьей 18 Закона о размещении заказов.

Относительно проведения регистрации Контракта ФАС России сообщает, что на основании постановления Правительства Российской Федерации от 03.03.2006 года №117 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов" с 1 января по 31 декабря 2006 г. ведение реестра государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации по итогам размещения заказов, осуществляет Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации, а с 1 января 2007 г. - Федеральное казначейство.